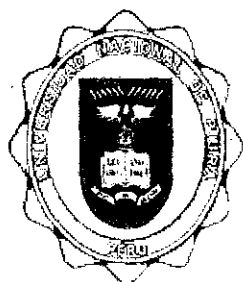




**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**



**TESIS**

**RECONOCIMIENTO DEL DERECHO DE ADOPTAR A NIÑOS  
DECLARADOS EN ABANDONO, POR PARTE DE LAS UNIONES DE  
HECHO RECONOCIDAS.**

  
**Palermo Neira Garcia**  
**Ejecutor**

  
**Dr. Juan W. Cebrian Barzola**  
**Asesor**

**PIURA – PERÚ**

**ENERO - 2015**

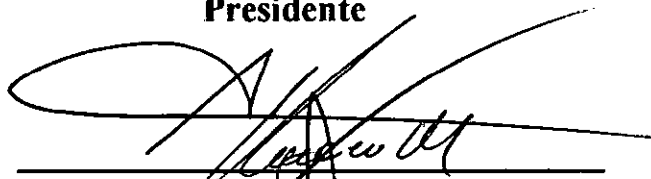
**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**

**“RECONOCIMIENTO DEL DERECHO DE ADOPTAR A NIÑOS  
DECLARADOS EN ABANDONO, POR PARTE DE LAS UNIONES DE  
HECHO RECONOCIDAS”.**

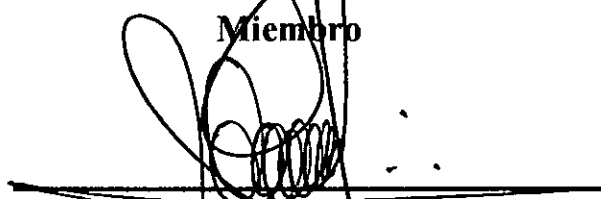
**TESIS REVISADA Y APROBADA POR EL JURADO:**

  
\_\_\_\_\_  
**Dr. Manuel Castillo Venegas**

**Presidente**

  
\_\_\_\_\_  
**Dr. Alberto Chumacero Morales**

**Miembro**

  
\_\_\_\_\_  
**Dr. Grimaldo Chong Vásquez**

**Miembro**

**PIURA – PERÚ**

**2015**

Dedicada a toda mi familia,  
la misma que me apoyó en  
toda mi carrera profesional y  
personal.

Agradezco a la Universidad Nacional de Piura, por forjar mi carrera profesional y brindarme todos los elementos para acceder a una educación de calidad.

## **Índice General.**

<b>Dedicatoria.</b>	<b>i</b>
<b>Agradecimiento.</b>	<b>ii</b>
<b>Índice general.</b>	<b>iii</b>
<b>Glosario.</b>	<b>viii</b>
<b>Lista de Abreviaturas.</b>	<b>xii</b>
<b>Resumen.</b>	<b>xiv</b>
<b>Abstract.</b>	<b>xv</b>
<b>Introducción.</b>	<b>xvi</b>
<b>CAPÍTULO I: MARCO TEÓRICO GENERAL.</b>	<b>17</b>
<b>1.1 LA FAMILIA.</b>	<b>18</b>
<b>1.1.1 Concepto.</b>	<b>18</b>
<b>1.1.2 Finalidad de la Familia.</b>	<b>18</b>
<b>1.1.3 Naturaleza Jurídica de la Familia.</b>	<b>19</b>
<b>1.1.4 Tipología Familiar.</b>	<b>21</b>
<b>1.1.5 Tipología de la Familia por la Forma de su Constitución.</b>	<b>21</b>
<b>1.1.6 Tipología de la Familia por su Extensión.</b>	<b>22</b>

<b>1.1.7 Situación Actual de la Familia en el Perú.</b>	<b>23</b>
<b>1.1.8 La Familia en el Derecho Internacional.</b>	<b>25</b>
<b>1.2 LA UNIÓN DE HECHO.</b>	<b>26</b>
<b>1.2.1 Concepto.</b>	<b>26</b>
<b>1.2.2 Breve Reseña Histórica de las Uniones de Hecho.</b>	<b>27</b>
<b>1.2.2.1 En el Derecho Antiguo.</b>	<b>27</b>
<b>1.2.2.2 En el Derecho Medieval.</b>	<b>28</b>
<b>1.2.2.3 En el Derecho Moderno.</b>	<b>29</b>
<b>1.2.2.4 En el Derecho Contemporáneo.</b>	<b>29</b>
<b>1.2.3 Las Uniones de Hecho en el Perú.</b>	<b>30</b>
<b>1.2.4 Tipos de Uniones de Hecho.</b>	<b>32</b>
<b>1.2.4.1 Uniones de Hecho Propias.</b>	<b>33</b>
<b>1.2.4.1 Uniones de Hecho Impropias.</b>	<b>34</b>
<b>1.2.5 Requisitos del Concubinato Propio en Sentido Restringido.</b>	<b>35</b>
<b>1.2.6 Las Uniones de Hecho y su Apariencia al Estado Matrimonial.</b>	<b>36</b>
<b>1.2.7 Reconocimiento de las Uniones de Hecho.</b>	<b>38</b>
<b>1.2.7.1 Reconocimiento Judicial de las Uniones de Hecho.</b>	<b>39</b>
<b>1.2.7.2 Reconocimiento Notarial de las Uniones de Hecho.</b>	<b>40</b>
<b>1.2.8 Inscripción de las Uniones de Hecho.</b>	<b>42</b>

<b>1.3</b>	<b>LA ADOPCIÓN.</b>	<b>44</b>
<b>1.3.1</b>	<b>Concepto.</b>	<b>44</b>
<b>1.3.2</b>	<b>Características de la Adopción.</b>	<b>45</b>
<b>1.3.3</b>	<b>La Adopción en el Código Civil Peruano.</b>	<b>46</b>
<b>1.3.4</b>	<b>Requisitos de la Adopción.</b>	<b>46</b>
<b>1.3.5</b>	<b>La Adopción en el Código de los Niños y Adolescentes.</b>	<b>49</b>
<b>1.3.6</b>	<b>El Estado de Abandono.</b>	<b>50</b>
<b>1.3.7</b>	<b>Procedimiento de Declaración de Abandono.</b>	<b>51</b>
<b>1.3.8</b>	<b>La Adopción de Niños Declarados en Abandono.</b>	<b>52</b>
<b>1.3.9</b>	<b>Finalidad de la Adopción de Niños Declarados en Abandono.</b>	<b>53</b>
<b>1.3.10</b>	<b>Programa de Adopción de Niños y Adolescentes Declarados en Abandono.</b>	<b>54</b>
<b>1.3.11.</b>	<b>Etapas del Proceso de Adopción en el Perú.</b>	<b>56</b>
<b>1.3.11.1</b>	<b>Etapas: Preadoptiva o Evaluativa.</b>	<b>56</b>
<b>1.3.11.2</b>	<b>Etapas: Adoptiva.</b>	<b>58</b>
<b>1.3.11.3</b>	<b>Etapas de Seguimiento o Post Adoptivo.</b>	<b>59</b>
<b>1.3.12</b>	<b>La Adopción y las Uniones de Hecho.</b>	<b>59</b>
	<b>CAÍTULO II: DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN.</b>	<b>61</b>
<b>2.1</b>	<b>Descripción del Problema.</b>	<b>62</b>
<b>2.2</b>	<b>Formulación del Problema.</b>	<b>62</b>
<b>2.2.1</b>	<b>Problema Principal o General.</b>	<b>62</b>



<b>2.2.2 Problemas Específicos.</b>	<b>63</b>
<b>2.3 Justificación de la Investigación.</b>	<b>63</b>
<b>2.4 Planteamientos de Objetivos.</b>	<b>64</b>
<b>2.4.1 Objetivo Principal.</b>	<b>64</b>
<b>2.4.2 Objetivos Específicos.</b>	<b>64</b>
<b>2.5 Formulación de Hipótesis.</b>	<b>65</b>
<b>2.5.1 Hipótesis General.</b>	<b>65</b>
<b>2.5.2 Hipótesis Específicas.</b>	<b>65</b>
<b>2.6 Variables.</b>	<b>66</b>
<b>2.7 Indicadores.</b>	<b>66</b>
<b>2.8 Metodología.</b>	<b>67</b>
<b>2.8.1 Tipo de Investigación.</b>	<b>67</b>
<b>2.8.2 Modelo Teórico.</b>	<b>67</b>
<b>2.8.3 Diseño de la Investigación.</b>	<b>67</b>
<b>2.8.4 Método de la Investigación.</b>	<b>68</b>
<b>2.9 Técnica de recopilación de datos.</b>	<b>68</b>



## **CAPÍTULO III: PROBANZAS DE LAS HIPÓTESIS** **69**

### **3.1 Comprobación de la Hipótesis General.** **70**

**En el Perú existen suficientes fundamentos facticos y jurídicos, para reconocerles el derecho de adoptar a las Uniones de Hecho reconocidas.**

### **3.2 Hipótesis Específicas.** **77**

#### **3.2.1 Hipótesis Especifica N° 1.** **77**

**La normatividad actual del derecho de familia es fuente para el reconocimiento del derecho, que tienen las Unión de Hecho, de adoptar a niños declarados en abandono; basta solo con una interpretación extensiva de la norma.**

#### **3.2.2 Hipótesis Especifica N° 2.** **79**

**La normatividad dada por el Estado en materia de las Uniones de Hecho es insuficiente, por lo que origina desamparo y desprotección legal.**

### **Conclusiones.** **82**

### **Recomendaciones.** **84**

### **Objetivos Alcanzados.** **85**

### **Referencias.** **86**

### **Anexos.** **91**

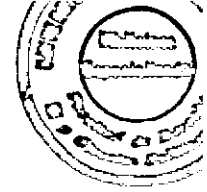
## **Glosario.**

- a) Adopción:** Es la Institución en virtud de la cual se crea entre dos personas un vínculo similar al que deriva de la filiación.
  
- b) Adoptante:** El que adopta. Es la persona natural, que asume legalmente el carácter del padre del adoptado, y que debe cumplir todas las obligaciones que tendría el padre consanguíneo.
  
- c) Adoptado:** Es el sujeto que no siendo por naturaleza hijo de una persona, es prohijado o recibido como tal por otra, amparándose en una resolución judicial o el que haga sus veces administrativamente.
  
- d) Concubinato:** El concubinato es la unión de convivencia libre entre un hombre y una mujer. Esta unión es libre y sin formalidad.
  
- e) Concubinato Propio:** La unión voluntaria entre un hombre y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que buscan hacer vida en común y cumplir don deberes semejantes a los del matrimonio.
  
- f) Concubinato Impropio:** Es la unión voluntaria entre dos sujetos, que tienen algún tipo de impedimento matrimonial.



- g) Conviviente:** El que vive con alguien, sin que lo una vínculo matrimonial alguno. Este vocablo se utiliza como sinónimo de concubino.
- h) Divorcio:** Es la disolución del vínculo del matrimonio, legalmente establecido, mediante la resolución de la autoridad judicial o como resultado de un procedimiento administrativo en apoyo a las causales señaladas por ley.
- i) Familia:** Grupo de personas formado por una pareja (normalmente unida por lazos legales o religiosos), que convive y tiene un proyecto de vida en común, y sus hijos, cuando los tienen.
- j) Filiación:** Es el estado de familia que se deriva de la relación entre dos personas de las cuales una es el hijo (a) y otra el padre o la madre del mismo.
- k) Jurídico:** Es lo relacionado con el Derecho, que es el conjunto de normas que regulan la conducta del hombre en sociedad, y establecen penas ante su incumplimiento. Proviene del vocablo latino iuridicus, de ius o iuris, que significa Derecho.
- l) Heredero:** Es aquella persona que cuando fallece otra, recibe toda o parte de su herencia. Los herederos suceden al fallecido en sus derechos y obligaciones, pudiendo sucederle también en sus deudas, bien por efecto del propio testamento o bien por efecto de la Ley. No obstante, los herederos disponen de ciertas facultades como son: aceptar o renunciar a la herencia, etc.

- m) Hijo:** Del latín “filius”, es aquel animal nacido de otros que lo engendraron, de distinto sexo, que son sus padres. Es siempre un término asociado con el de padres.
- n) Legítimo:** Que ha sido hecho o establecido de acuerdo con la ley o el derecho. es un término utilizado en la Teoría del Derecho, en la Ciencia Política y en Filosofía que define la cualidad de ser conforme a un mandato legal.
- o) Monogamia:** Modelo de relaciones afectivo-sexuales basado en un ideal de exclusividad sexual por un periodo de tiempo que podría durar toda la vida entre dos personas unidas por un vínculo sancionado por el matrimonio, por la ley o por el derecho consuetudinario. Al practicante o creyente en este modelo de relación se le llama monógamo.
- p) Nobleza:** Es un sector social privilegiado, que obtenía su supremacía ya sea por herencia de antepasados ilustres, o como recompensa real por grandes favores realizados ellos mismos al Estado. Es un status dentro de una estructura social.
- q) Nupcias:** Ceremonia o sacramento por el cual las personas se unen en matrimonio de acuerdo a las prescripciones de su fe. En sociedad se usa como sinónimo de matrimonio.
- r) Poligamia:** régimen familiar en el que se admiten los matrimonios múltiples, un hombre con dos o más mujeres o una mujer con dos o más hombres. Que mantiene relaciones con varias personas del otro sexo de manera simultánea. Al practicante o creyente en este modelo de relación se le llama polígamo.



- s) **Sirvinacuy:** Costumbre que tiene sus orígenes en el Imperio Incaico, consiste en la unión temporal o de prueba que se da una pareja antes del matrimonio.
  
- t) **La Pelmatoscopia:** Es la disciplina que se ocupa del estudio, clasificación, archivo y homologación de las crestas papilares que se encuentran en las plantas de los pies, con fines de identificación personal; en el caso de los recién nacidos, son las líneas blancas o surcos formados por los pliegues de la piel que aparecen en las plantas de los pies, las que sirven para determinar identidad.
  
- u) **Prohijamiento:** Acción de adoptar, de recibir como hijo, con los requisitos y solemnidades que establecen las leyes, al que no lo es naturalmente.
  
- v) **Prohijar:** Adoptar a un hijo.

## **Lista de Abreviaturas.**

<b>Art.</b>	Artículo.
<b>Arts.</b>	Artículos.
<b>Cap.</b>	Capítulo.
<b>C.C</b>	Código Civil Peruano de 1984.
<b>CNA</b>	Código de los Niños y el Adolescentes del 2000.
<b>Const.</b>	Constitución Política del Perú de 1993.
<b>C.A.D.H</b>	Convención Americana de Derechos Humanos.
<b>Dr.</b>	Doctor.
<b>Dra.</b>	Doctora.
<b>D.D.H.H</b>	La Declaración Universal de Derechos Humanos.
<b>D.I.T</b>	Dirección de Investigación Tutelar
<b>Etc.</b>	Etcétera.
<b>Exp.</b>	Expediente.
<b>I.N.E.I</b>	Instituto Nacional de Estadística e Informática.
<b>M.I.M.P</b>	Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerable.
<b>Nº</b>	Número.
<b>ONU</b>	Organización de las Naciones Unidas.
<b>P.</b>	Página.
<b>Pp.</b>	Páginas.
<b>P.I.D.C.P</b>	Pacto Internacional de Derechos Civilesy Políticos.
<b>P.R.O.M.U.D.E.H</b>	Ministerio de Promoción de la Mujer y del Desarrollo Humano.
<b>S.N.A</b>	Secretaría Nacional de Adopciones.
<b>Sgte.</b>	Siguiente.

**Sgts.**

**S.U.N.A.R.P**

**TC.**

**Siguientes.**

**Superintendencia Nacional de Registros Públicos.**

**Tribunal Constitucional Peruano.**



## **Resumen.**

En el presente trabajo, se analiza la problemática de la imposibilidad que tienen las Uniones de Hecho reconocidas, para adoptar a niños declarados en abandono; atendiendo este fenómeno desde el punto de vista Constitucional, legal y social. En nuestro trabajo resalta la búsqueda de una equiparación real de las Uniones de Hecho con relación al matrimonio civil así como la realización de un análisis exhaustivo de las normas sobre la materia de familia, adopción y concubinato.



## **Abstract.**

In this paper, the problem of the inability to have recognized de facto unions to adopt children declared abandoned analyzes; addressing this phenomenon from the point of constitutional, legal and social. In our work highlights the search for a real equalization of de facto unions in relation to civil marriage and conducting a thorough analysis of the rules on family matters, adoption and concubinage.

## INTRODUCCION

La familia peruana de origen matrimonial, está fuertemente protegida, ya sea desde el punto de vista legal o social; a este tipo de familia se le reconocen una gama extensa de derechos y obligaciones. Pero si bien es cierto la familia de origen matrimonial es la forma ideal de fuente de la familia, esta no es la única. La Unión de Hecho, es también una fuente de familia, que si bien podría considerarse como una fuente moderna; sin embargo esto no le quita su calidad generadora de familias.

La Unión de Hecho, adolece de una tenue regulación legislativa, así como de una aparente semejanza con la institución del matrimonio, ya que como se ve en la realidad, no se le reconocen los mismos derechos y obligaciones. Un claro ejemplo de lo que se menciona, es la imposibilidad de adoptar niños declarados en abandono por parte de las Uniones de Hecho, legalmente reconocidas.

La adopción es un acto puro y humano, que tiene como fin que un niño declarado en abandono tenga una familia, un hogar; y que por azares legislativos una pareja de convivientes, cuya Unión de Hecho fue reconocida por el Estado se le vulnere su derecho a adoptar; derecho que si tienen los matrimonios e incluso las personas individuales. Es este problema factico lo que origina esta investigación, busca responder el ¿por qué?, de esta limitación y una posible solución. La solución de este problema jurídico, no solo coadyuvara al reconocimiento de ciertos derechos a las Uniones de Hecho, sino que también ayudara a que muchos niños declarados en abandono tengan un hogar.

**CAPÍTULO I:**  
**MARCO TEÓRICO GENERAL.**

## **1.1 La Familia.**

### **1.1.1 Concepto:**

Cabe precisar que desde el punto de vista de nuestro Ordenamiento Jurídico, la Constitución Política del Perú de 1993 y el Código Civil de 1984, no conceptualiza expresamente a la figura de la familia; solamente hace referencia a la misma.

Podemos conceptualizar a la familia como una agrupación humana básica e institución social permanente y natural, conformada por un conjunto de personas, unidas por vínculos consanguíneos, afectivos o jurídicos, provenientes de relaciones intersexuales y de filiación. Es el núcleo básico de toda sociedad, es reconocida y normada mundialmente por todos los Estados y Organismos Supranacionales.

### **1.1.2 Finalidad de la Familia.**

La familia debe ser vista no solo como un fenómeno jurídico, sino también como una institución natural la cual es base para la conformación de toda sociedad y desarrollo de la misma, es por eso que no podríamos hablar de una única finalidad de la familia sino de varias, las cuales pueden sintetizarse en tres finalidades base (CORRAL, 2005)<sup>1</sup>:

- a) **Finalidad Natural:** busca la vinculación del varón con la mujer, como la forma más esencial de familia, con la finalidad de preservar la especie. Es decir busca lograr

---

<sup>1</sup> Revisar: CORRAL TALCIANI, Hernán. Derecho y Derechos de la Familia. Lima- Perú.



una finalidad biológica que asegurará a la existencia del individuo a través de las generaciones.

- b) **Finalidad Económica:** consiste en la búsqueda y obtención de alimentos para la subsistencia de todos los familiares, así como también el del techo para que todos los vinculados a la familia convivan. En la antigüedad esta finalidad debía ser satisfecha por el varón, actualmente con la flexibilización del concepto tradicional de familia y la superposición de roles, esta es una finalidad alcanzable por toda la maza familiar en su conjunto; y coadyuvando así con el desarrollo macro social.
- c) **Finalidad Espiritual:** Al existir una comunidad de vida entre los miembros de la familia, todos estos deberían apoyarse, socorrerse y cuidarse mutuamente; sin dejar de lado la educación de la prole.

### 1.1.3 Naturaleza Jurídica de la Familia.

La doctrina es rica al tratar de determinar la naturaleza jurídica de la familia, de la interpretación de la legislación y los alcances de los juristas, se afirma que existen cuatro posiciones acerca de su naturaleza, tenemos:

- a) **Institución Natural:** Es conocida como la tesis biológica de la familia, circunscribe a la misma como un simple hecho natural, el cual nace a partir de una unión intersexual, es decir la unión del varón y la mujer. Esta involucra a pareja y a sus descendientes, formando así vínculos consanguíneos entre los mismos.

Cabe precisar que la Constitución Política del Perú de 1993, en adelante Constitución Política, recoge esta tesis en su Art. 4 al igual que otros instrumentos internacionales<sup>2</sup>, al reconocer a la familia como una Institución Natural.

- b) **Institución Social:** Considera a la familia como la célula fundamental de la sociedad, como el motor que mueve y mantiene a la misma, BOSSERT & ZAMONI (1989), señalan que las relaciones intersexuales, la procreación y el parentesco, constituyen un sistema integrado en la estructura social con base en pautas estables de la sociedad. Para esta teoría el Estado y la Sociedad, son meros protectores de la familia, los cuales en alguna medida, busquen mecanismos de control, pero sin llegar a la imposición.
- c) **Institución Jurídica:** Se afirma que la familia es una institución abordada netamente por la doctrina, jurisprudencia y, normatividad nacional y extranjera. Los doctrinarios puros de esta teoría señalan que la familia es un fenómeno jurídico, lo cierto es que la familia no nace porque lo dice una norma, sino que es un hecho natural, el cual es protegido mundialmente y que tiene efectos jurídicos establecidos por la ley.
- d) **Institución Natural, Jurídica- Social:** Es la tesis ecléctica de la familia, toma a la familia como una Institución Jurídica, que nace de un hecho natural y/o legal (por ejemplo la adopción), que es la célula irreducible de la sociedad a la cual la comunidad, el derecho y el estado le debe protección. PERALTA (2008)<sup>3</sup>, la familia es una Institución Natural, Social y Jurídica, en primer lugar porque se refiere a un organismo espontáneo anterior al Estado y a la ley, luego; porque es el fundamento básico de toda sociedad, y por último, porque la familia se organiza jurídicamente y es objeto de una regulación legal.

---

<sup>2</sup>Por ejemplo: La Declaración Universal de Derechos Humanos, Convención Americana de Derechos Humanos, Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, etc.

<sup>3</sup> Revisar: PERALTA ANDIA, Javier. Derecho de Familia en el Código Civil. Lima- Perú.



#### **1.1.4 Tipología Familiar.**

En la actualidad podemos apreciar que existen distintos tipos de familias, la diferencia entre una y otra se va a encontrar determinada básicamente por el número de miembros y las características de estos. Distintos autores plantean sendas tipologías de las familias, pero para efectos de esta investigación jurídica planteamos la siguiente clasificación, basándonos en su extensión y composición:

#### **1.1.5 Tipología de la Familia por la Forma de su Constitución.**

Esta tipología se basa en las cualidades de cada uno de los sujetos que conforman la familia, así como también el origen de la misma; se plantean tres formas:

- a) **Familia de base matrimonial:** Se funda en la tradicional figura del matrimonio, establecido por los distintos ordenamientos jurídicos a nivel mundial. Es considerada la forma más sólida de constitución de familia, a la cual se le atribuyen una gran gama de derechos y obligaciones, constituye un grupo estable de personas las cuales cooperaran entre sí para alcanzar objetivos afines.  
Para el caso peruano la Institución del matrimonio se encuentra reconocida en diversos instrumentos jurídicos siendo los principales la Constitución Política y siguiendo esta línea, el Código Civil Peruano de 1984 –en adelante Código Civil- el cual lo desarrolla ampliamente (Libro III del C.C).
  
- b) **Familia de base no matrimonial:** Se determina por la unión de hecho entre sus integrantes, sin que exista la formalidad del matrimonio, o haya impedimento para su celebración. En esta tipología podemos encontrar a las uniones de hecho

propias e impropias. Este arquetipo de familia se encuentra en ascenso y auge en la mayoría de sociedades a nivel mundial, incluida el Perú.

- c) **Familia de base adoptiva:** Es aquella que se constituye de la unión de uno de los tipos de familia antes mencionados, con un sujeto adicional que recibirá el nombre de adoptado. Este tipo de familia recibe como hijo a uno que por naturaleza no es; creando un vínculo legal, similar al de la filiación, entre el adoptante y el adoptado. Al adoptado se le atribuirán todos los derechos atribuidos a un hijo consanguíneo así como todos sus impedimentos y obligaciones.

#### **1.1.6 Tipología de la Familia por su Extensión.**

Esta tipología de familia toma como base para su subclasificación, el número de integrantes que la constituye, entre ellas tenemos:

- a) **Familia nuclear:** Se encuentra compuesta por padre, madre e hijos de estos dos, este tipo de familia es la que regula y promueve básicamente nuestro Ordenamiento Jurídico Peruano. Es considerada como la forma base de familia, a la misma que se le pueden ir adicionando integrantes y formar nuevos tipos de familias.
- b) **Familia extensa:** Es la que resulta de la sumatoria de la familia nuclear con otros parientes, que los une entre sí, lazos de consanguinidad o afinidad estrecha, entre ejemplos de estos parientes tenemos a los abuelos, tíos, primos, sobrinos, cuñados, nietos, etc. Un gran porcentaje de familias peruanas pueden ser incluidas en este tipo de familias.



- c) **Familia monoparental:** Es el tipo de familia que está conformada por uno solo de los progenitores y el resto de la maza familiar. Este tipo de familia está en asenso estadísticamente hablando, debido a los altos índices de abandono a la mujer, criminalidad, deserción familiar, etc.
- d) **Familia compuesta:** Es un tipo de familia que se encuentra constituida por parientes entre los cuales no existe vínculo matrimonial ni filial.
- e) **Familia reensamblada:** Es la que se encuentra conformada por la unión de dos familias monoparentales.

#### 1.1.7 Situación Actual de la Familia en el Perú.

La familia es una institución social y natural; el Perú, a lo largo de la historia, ha venido buscando formas de proteger y desarrollar esta importante figura jurídico-social, mediante regulaciones legislativas, programas asistenciales y políticas de gobierno.

En los últimos años hemos visto la caída de la tasa de anual de matrimonios, para el 2011 en todo el territorio nacional solo se produjeron 97.693 matrimonios, y si esta cantidad la contrastamos con la cantidad de Uniones de Hecho no registradas, que ascienden a 144.739 para el mismo año<sup>4</sup>. Esto deja claro que estamos pasando al predominio de las Uniones de Hecho como fuentes generadoras de familias peruanas.

---

<sup>4</sup> Fuente: Registro Nacional de Identificación y Estado Civil.  
Elaboración: Instituto Nacional de Estadística e Informática. Censo 2011.



La familia en el Perú se encuentra apoyada en tres pilares normativos nacionales en los cuales descansa su reconocimiento y protección, estos son: la Constitución Política del Perú de 1993, el Código Civil de 1984 y el Código de los Niños y el Adolescentes del 2000; de estos instrumentos parten la mayoría de normas de inferior rango así como los programas sociales, los cuales coadyuvan a su protección.

Nuestro modelo constitucional peruano actual atiende al individuo como miembro de una familia la cual es base para la conformación de la sociedad y que contribuye al sostenimiento del país; la familia peruana necesita de una protección adecuada y que además es o debería ser prioridad del Estado.

Nuestro C.C y C.N.A, siguiendo en la Línea de nuestra Constitución Política protege y promueve a la familia, en especial a la de origen matrimonial.

Concluimos este capítulo afirmando que en atención a la familia, como célula fundamental de la sociedad, **presenta diferentes formas, en cuanto a su conformación**, aparte de lo que es el matrimonio civil o religioso; como es el concubinato. A la vez opina que la familia merece una especial consideración e importancia; por lo que debería hacerse cumplir con lo establecido en el artículo 5 de la Constitución Política de Perú (Reconocimiento Constitucional de la Unión de Hecho), otorgándole así los derechos que como célula esencial de la sociedad le corresponde, imprimiéndole el sello de legalidad a cada una de las miles de familias que se encuentran en Unión de Hecho; a fin de que vivan dentro del estado de derecho consagrado por nuestra legislación. Por lo que se puede decir que no importa el origen de la familia, todas ellas (Matrimoniales y Uniones de Hecho Propias) deberían tener semejantes derechos y obligaciones.

### **1.1.8 La Familia en el Derecho Internacional.**

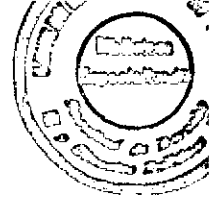
Como ya se dijo la familia es una Institución regulada mundialmente, esta regulación se da a través de Instrumentos Internacionales, los cuales buscan su protección y subsistencia al tiempo.

La Declaración Universal de Derechos Humanos, en su preámbulo señala que todo el catálogo de derechos que contiene son iguales para todos los miembros de la familia, por lo este instrumento reconoce a la familia como una figura concentrada de sujetos. Además en su Art. N° 16 señala que: "... la familia es el elemento natural y fundamental de la sociedad y tiene derecho a la protección de la sociedad y del Estado", por lo se le reconoce su importancia y la necesidad de protección jurídica que esta necesita.

La Convención Americana de Derechos Humanos, al igual que la D.D.H.H, precisa en su Art. N° 17 que: "la familia es el elemento natural y fundamental de la sociedad...", ambos Instrumentos Internacionales no hacen distinción alguna sobre el origen familia o la calidad de sus sujetos que la integran, por el contrario generaliza el concepto y reafirma su importancia dentro de la sociedad.

Por su parte el Pacto Internacional de Derechos Civilesy Políticos, en su preámbulo señala que tiene como base el reconocimiento de la dignidad inherente a todos los miembros de la familia humana. Mientras que en su Art. N° 23 reconoce la existencia e importancia de la familia.

Por último tenemos al Convenio Relativo a La Protección Del Niño y a La Cooperación en Materia de Adopción Internacional, el cual propugna que cada Estado debería tomar, con



carácter prioritario, medidas adecuadas que permitan mantener al niño en su familia de origen; es decir ve al niño como un sujeto en desarrollo y que tiene la necesidad de estar dentro de un ambiente familiar probo que le brinde protección y afectividad.

Estos son los principales Instrumentos Internacionales los cuales reconocen a la familia, no solo como una institución jurídica sino como pieza fundamental y natural de toda sociedad, la cual necesita de una protección jurídica y social.

## **1.2 LA UNIÓN DE HECHO.**

### **1.2.1 Concepto.**

La unión de hecho es la unión libre de una pareja no casada, sin impedimento matrimonial, que buscan cumplir con finalidades semejantes al matrimonio, que comparten un proyecto de vida en común basándose en relaciones afectivas recíprocas de carácter singular y que se encuentran dotadas de estabilidad, permanencia y fidelidad.

En el ámbito jurídico y social existen sendas conceptualizaciones que buscan enmarcar el gran fenómeno de las Uniones de Hecho. Entre ellas tenemos:

Emilio VALVERDE (1990)<sup>5</sup>, comenta que: “la Unión de Hecho es la convivencia habitual, esto es, continua y permanente, desenvuelta de modo ostensible, con la nota de honestidad y fidelidad y sin impedimentos para transformarse en matrimonio (p. 71).”

---

<sup>5</sup>Citado por Cornejo Chavez, Hector. Derecho de Familia, Tomo I.

Eduardo ZANNONI (1970), opina que el concubinato es: "la unión de hombre con una mujer en estado conyugal aparente o de hecho, ello es, sin atribución de legitimidad pero con aptitud potencial para ello (p. 08)<sup>6</sup>."

## **1.2.2 Breve Reseña Histórica de las Uniones de Hecho**

### **1.2.2.1 En el Derecho Antiguo.**

El concubinato ha existido desde tiempos bastante pretéritos y remotos, desde los albores de la Civilización. Ha existido en los pueblos egipcio, hebreo, griego, romano, así como en los pueblos asiáticos, en general indio, chino, sumerio, asirio, etc.

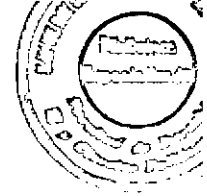
En la legislación del Antiguo Testamento (básicamente hebreos) se concebía a la bigamia como un hecho legal y usual, haciendo una distinción entre la esposa y la concubina. Era un derecho propio de los varones, ya que las mujeres no tenían ese derecho.

Por su parte el pueblo sumerio guiaba sus conductas en lo establecido en el Código de Hammurabi, en este no se excluía la posibilidad del concubinato, por el contrario se daba prioridad a la procreación, para así preservar su cultura y linaje. Si bien la concubina no tenía el mismo rango que la esposa legítima, el concubinato no era repudiado o ilegal.

En Grecia, el concubinato era totalmente aceptado por la sociedad y la ley. No era considerado un comportamiento inmoral, sino que era un patrón común en la sociedad; se daba en dos formas: la primera, como la unión entre un hombre y una esclava. Y la segunda como

---

<sup>6</sup>ZANNONI, Eduardo. El Concubinato. Buenos Aires- Argentinaa.



una perfecta unión ilegítima entre un hombre y una mujer, totalmente aceptada mientras esta no viviere bajo el mismo techo de la mujer legítima.

Por el contrario en el Derecho Germano, las uniones libres o de concubinato, se encontraban restringidas, ya que solamente eran permitidas a los libres (los que dejaron de ser esclavos) y esclavos. Los nobles podían tener concubinas pero eran acciones consideradas inmorales, por lo que se realizaban en secreto.

En Roma, el término concubinato se instituye en la terminología jurídica romana, como la unión de un hombre y una mujer entre los que no existía voluntad alguna de ser marido y mujer. La concubina para los romanos no tenía dignidad alguna, por ello no participaba en el rango social de su marido y sus hijos. Estuvo regulado por el Ius Gentium, por las leyes de Julia y PapiaPoppea, y no era una práctica ilícita; sino que por el contrario era un estado social de cohabitación sin effectiomartalis de un ciudadano con una mujer de inferior condición social; es decir era considerado como un matrimonio de segundo orden.

#### **1.2.2.2 En el Derecho Medieval.**

En los inicios del derecho medieval se expandió la corriente de las uniones libres, no eran exclusividad de los reyes y monarcas. Con la llegada del cristianismo y su auge; estas prácticas sobrevivieron aunque en menor medida.

Los fueros y Concilios, normaron las Uniones de Hecho, la Iglesia jugo un papel muy importante, para su regulación y su intento de abolición. En el Concilio de Valladolid se expuso la oposición formal de la Iglesia contra las Uniones de Hecho, posteriormente con el Concilio

de Trento formularon regulaciones que buscaban sancionar a los concubios (en específico los sacerdotes) que no cesaban las mencionadas prácticas.

#### **1.2.2.3 En el Derecho Moderno.**

La Unión de hecho se extendió, en la mayoría de países del mundo, pero era considerada como una práctica inmoral. Si bien en el derecho moderno las sociedades conservadoras repudiaban a las Uniones de Hecho, todavía se llevaban a cabo, pero de una manera clandestina, que en muchos casos colindaba con la bigamia.

En Francia, el Code Napoleónico no regula el concubinato, ya que era considerado como un acto contrario a las buenas costumbres y que traía el decaimiento de la sociedad.

En esta etapa la mayoría de sociedades (siguiendo la línea del Código Napoleónico) no regularon la figura del concubinato en sus legislaciones, sino que trataron de promover el matrimonio, como única fuente de familia.

#### **1.2.2.4 En el Derecho Contemporáneo.**

En las sociedades contemporáneas, en la segunda mitad del siglo XX, se presentó las Uniones de Hecho como fuentes generadoras de familia que necesitaban una regulación jurídica apropiada por ser una realidad latente y palpable. Se busca reivindicar la libertad individual de cada persona y su derecho a vivir su sexualidad plenamente, al margen del institucionalismo del matrimonio (PERALTA, 2008).

Entre las principales sociedades defensoras de la figura de la Unión de Hecho y su protección legislativa tenemos a la sociedad Norteamericana y Europea

### **1.2.3 Las Uniones de Hecho en el Perú**

Si bien los Incas no conocieron la escritura, existen otras fuentes de la historia, que nos refieren el proceder del derecho incaico, tales como las manifestaciones orales y las representaciones artesanales; las cuales han coadyuvado a determinar que en el Imperio Incaico existieron uniones de hecho.

En el periodo incaico, prevalecía el matrimonio obligatorio, público y monogámico para la gente del pueblo. Sin embargo estuvo permitida la poligamia para los miembros de la nobleza imperial. Por ejemplo, el Inca, con el fin de conservar la pureza prole y estirpe, podía contraer nupcias con su hermana, y aparte de ésta, podía mantener relaciones maritales con otras mujeres del imperio.

A pesar de esta organización social rígida y asimétrica que tenía en Imperio Incaico, no puede dudarse que las uniones extramatrimoniales se practicaron en este periodo; relaciones que se conocen con el nombre de sirvinacuy.

Para Jorge BASADRE (1937)<sup>7</sup>, el servinacuy, es “un tipo de unión sexual por el que los padres de una mujer aceptan que su hija salga del hogar paterno para ir con el que la pide, obligándose a recibirla con su prole y devolver todos los obsequios que hubiere hecho el pretendiente, en caso de no resultar conveniente la unión”.

---

<sup>7</sup> BASADRE, Jorge. Historia del Derecho Peruano. 1937, Lima- Perú.





En la época colonial la cultura inmigrante, proveniente básicamente de Europa, busca imponerse y trata de inculcar a los autóctonos sus costumbres e Instituciones. Los Europeos inmigrantes, encontraron un pueblo con costumbres que desafiaban las reglas de la Iglesia Católica por lo que se desató una tenaz lucha por suprimir el sirvinacuy. Un intento por desaparecer el sirvinacuy fueron las disposiciones virreinales prohibidas, las cuales castigaban con cincuenta azotes a los sujetos que constituían una Unión de Hecho.

En los inicios de la época republicana, se dictan normas que daban apremio al matrimonio e ignoraban a las Uniones de Hecho, las cuales fueron proliferándose y obteniendo mayor notoriedad en la sociedad conservadora de ese tiempo.

Posteriormente los gobernantes empiezan a dictar normas basadas en legislaciones extranjeras defensoras de la libertad personal, reconociendo a las Uniones de Hecho, mas sin darle protección y regulación.

Hasta la promulgación del Código Civil de 1852, con relación al concubinato, sólo se dictan algunos dispositivos de carácter penal. Así el Código Penal de 1863 castigó al hombre casado que tuviese concubina, así como a ésta; pero el concubinato entre solteros no se calificó como delito a tenor del artículo 265. El Código Penal de 1924 en su Sección IV, Delitos contra la Familia, Título I, Adulterio y artículo 212, también castiga al cónyuge adúltero y a su cómplice.

Por su parte con la promulgación del Código Civil de 1936. Se reconoce al concubinato como parte de la realidad social al que le reconoce algunos efectos jurídicos y sociales. Se crea el status de “conviviente” en la sociedad y empieza a dejar de ver al concubinato como una conducta inmoral.

Con la promulgación de la Constitución Política de 1979 se protege constitucionalmente a las Uniones de Hecho, concediéndoles, efectos jurídicos similares a los del matrimonio; estableciendo en su Artículo N° 9 que: *“la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho por el tiempo y en las condiciones que señala la ley, da lugar a una sociedad de bienes que se sujeta al régimen de la Sociedad de Gananciales en cuanto es aplicable”*. Con este reconocimiento se buscaba tutelar a las parejas concubinarias, al reconocérseles un régimen obligatorio de comunidad de bienes, y que además buscaba frenar los numerosos casos de enriquecimiento indebido por parte de uno de los convivientes.<sup>8</sup>

Luego, el Código Civil Peruano de 1984, trata de desarrollar lo regulado por la Constitución Política de 1979, referente a las Uniones de Hecho, regulando el concubinato y estableciendo los requisitos para su configuración, así como se le reconoce su calidad generadora de familias.

En la actualidad las Uniones de Hechos son consideradas como un fenómeno social latente y que existe en el subconsciente de los peruanos, como una costumbre fuertemente arraigada. Ya no se puede hablar que es una práctica propia de los pobladores de la sierra y selva del Perú, sino que por el contrario es una corriente nacional que está desplazando a la figura del matrimonio como fuente predominante generadora de familias.

#### **1.2.4 Tipos de Uniones de Hecho.**

Basándonos en nuestra normatividad vigente y los aportes de un sector de la doctrina, podemos afirmar que existen solo dos tipos de Uniones, las cuales son la Unión de Hecho Propia y la Unión de Hecho Impropia. La piedra angular que diferencia una de otra, es la

---

<sup>8</sup> Enriquecimiento indebido después de la separación de los convivientes.

cualidad de pasar de una situación de hecho a una de derecho sin ningún tipo de impedimento legal.

#### **1.2.4.1 Uniones de Hecho Propias.**

La Unión de Hecho propia o concubinato perfecto, se presenta como la unión extramatrimonial duradera, entre un varón y una mujer que mantienen relaciones sexuales guardándose fidelidad mutua y compartiendo una vida en común, sin haberse sometido a las formalidades prescritas por la ley para la celebración del matrimonio. La característica principal que tiene este tipo de concubinato es que los concubinos no tienen ningún tipo de impedimento legal que evite que esta Unión de Hecho se transforme en una situación de derecho, es decir en un matrimonio.

El Art. N° 326 del C.C recoge esta tesis y de su interpretación se puede inferir que los sujetos que viven en un concubinato propio son los solteros, viudos, divorciados, y aquellos cuyo matrimonio ha sido declarado nulo judicialmente; que tengan relaciones convivenciales entre sí.

Para efectos de esta investigación cuando nos refiramos a las Uniones de Hecho, nos estaremos refiriendo a las Uniones de Hecho Propias, las cuales desarrollaremos a lo largo de la ejecución de este proyecto.



#### **1.2.4.2 Uniones de Hecho Impropias.**

También llamadas uniones imperfectas o concubinato impropio, se presenta con la unión extramatrimonial de dos individuos, los cuales se unen ilegítimamente ya que existe algún impedimento legal que obstaculizaría la realización del matrimonio. En este caso los concubinos no podrían contraer matrimonio entre sí, porque uno de ellos o ambos a la vez tienen algún tipo de impedimento establecido en el ordenamiento jurídico.

Este tipo de concubinato no es indispensable la comunidad de habitación o de vida en común, así como tampoco es exigible la notoriedad, fidelidad y permanencia. Se caracteriza mas bien por la búsqueda de una satisfacción sexual o afectiva que muchas veces colinda con la infidelidad.

En esta clasificación de las Uniones de Hecho podríamos incluir a las relaciones homosexuales, ya que al no poderse someter a las formalidades del concubinato perfecto pasan a transformarse en uniones imperfectas.

Las Uniones de Hecho imperfectas no cumplen con los requisitos establecidos en el Art. N° 326 del C.C, ni con lo establecido en el Art. N° 5 de la Constitución Política peruana vigente.

### **1.2.5 Requisitos del Concubinato Propio en Sentido Restringido.**

Nuestro Ordenamiento Jurídico Peruano recoge la tesis del concubinato perfecto y del imperfecto, pero le atribuye al primero requisitos, efectos y consecuencias jurídicas semejantes al matrimonio.

El Estado si bien promueve el matrimonio, regula tenuemente al concubinato propio, siempre que este cumpla con los siguientes requisitos:

- a) Cohabitación y Comunidad de vida:** Este requisito busca diferenciar a las uniones de Hecho Propias con relaciones pasajeras o eventuales, los concubios deben tener un domicilio en común y tener un proyecto de vida singular. De esta manera la cohabitación debe conllevar a la comunidad de lecho, que originará estabilidad en el trato de la pareja logrando así condiciones similares a los del matrimonio y logrando hacer una vida en común.
- b) Notoriedad:** Constituye un elemento fundamental para la configuración de la Unión de Hecho, debido a que el concubinato debe ser de conocimiento público, es decir sin esconder su situación de hecho a los demás. Por la notoriedad se evidencia la cohabitación, la comunidad de lecho y de vida, los cuales serán percibidos por la sociedad, la misma que les dará el status de convivientes.
- c) Singularidad:** Este requisito no es sinónimo de fidelidad o monogamia, sino que trata de que son actores de la Unión de Hecho, solo sean el varón y la mujer. No debe existir un tercero en la relación concubinaria.

- d) Monogamia:** Se relacionan con el deber de fidelidad recíproca, que se deben tener el varón y la mujer. Al tener la Unión de Hecho una semejanza con el matrimonio es de suponer que tienen las mismas obligaciones que el mismo.
- e) Permanencia:** Es decir deben tener una estabilidad continua la cual hará identificable a la Unión de Hecho por parte de la sociedad, este elemento evidencia la prolongación del concubinato y la diferencia de una relación accidental o eventual. Para el caso peruano para que un concubinato pueda ser considerado como una Unión Hecho Propia deben transcurrir como mínimo dos años continuos, esta continuidad no significa que no puedan haber alejamientos momentáneos entre los concubinos.
- f) Ausencia de Impedimentos Matrimoniales:** Que los individuos que integran esta unión concubinaria no tengan ningún tipo de impedimento para contraer matrimonio, esta es una exigencia tanto legal como constitucional, la cual es determinante para diferenciar una Unión de Hecho Propia de una Impropia.
- Para la constitución del Concubinato Propio no solo basta con cumplir con los requisitos expuestos que señala el Art. 326 del C.C, sino que al tratarse de una figura semejante al matrimonio, no deberá tener impedimentos aplicables a este, tales como los impedimentos absolutos, relativos y especiales; contemplados en los Arts. N° 241, 242 y 243 del C.C.

#### **1.2.6 Las Uniones de Hecho y su Apariencia al Estado Matrimonial.**

El Estado Peruano recoge de manera insipiente la teoría de la Apariencia o semejanza al matrimonio por parte de las Uniones de Hecho Propias, esta tesis proteccionista se encuentra fundamentada básicamente en el Art. N° 05 de la Constitución Política del Perú y Art. N° 326



del Código Civil, los cuales propugnan que ante la constitución de un Concubinato Propio, el derecho debería darles un tratamiento similar al del matrimonio.

El Art. N° 05 de la Constitución Política señala que: “la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho, da lugar a una comunidad de bienes sujetas al régimen de la sociedad de gananciales en cuanto sea aplicable”, y que haciendo un análisis del artículo bajo comentario se puede afirmar que ante la existencia de una unión concubinaria de un varón y una mujer, libres de impedimentos matrimoniales producen determinados efectos jurídicos, personales y patrimoniales, reconocidos por nuestro Ordenamiento Jurídico y que son similares a los del matrimonio.

Por su parte el Art. 326 del Código Civil señala que con la Unión de Hecho persigue “alcanzar finalidades y cumplir deberes semejantes a los del matrimonio”, por lo que siguiendo la línea normativa de la Constitución política, asemeja al Concubinato Propio con el matrimonio en sus finalidades y deberes recíprocos.

En conclusión podemos decir que la teoría de la apariencia de matrimonio (de las Uniones de Hecho), no hace otra cosa que recoger un fenómeno social latente y elevarlo o semejarlo a la Institución del Matrimonio; otorgándoles similares derechos y deberes; pero con la única condición de que cumplan con los requisitos establecidos por ley.

Que, si bien la ley y la Constitución política brindan similares derechos a los concubinos, en la práctica esto no se aplica cabalmente, ya que existe normatividad –ordinaria y administrativa- que contraviene con lo ya normado; un ejemplo de lo dicho es el tema que inspira esta tesis; es decir la imposibilidad de adoptar que tienen las Uniones de Hecho reconocidas.

### **1.2.7 Reconocimiento de las Uniones de Hecho.**

Como ya se dijo las Uniones de Hechos son un fenómeno social palpable, que crea dentro de la sociedad un nuevo status social, el de conviviente, el cual es reconocido e identificado por la sociedad misma.

A nuestro Ordenamiento Jurídico no le basta con el reconocimiento social que puedan tener las Uniones de Hecho<sup>9</sup>, sino que para atribuirles derechos y obligaciones, semejantes al matrimonio, es necesario su reconocimiento legal. Existen dos formas de reconocer legalmente las Uniones de Hecho, una es la forma judicial y otra es la notarial; ambas no crean una situación jurídica nueva, sino que la declaran y retrotraen sus efectos al momento que los concubinos cumplieron con todos los requisitos establecidos por la ley y la Constitución. Esta declaración busca proteger los derechos e intereses de los convivientes, de actos de terceros e incluso de ellos mismos; así como también los reviste de obligaciones equivalentes a los del matrimonio.

Entonces si una Unión de Hecho Cumple con todos los requisitos legales y además es reconocida legalmente, es de suponer que deben tener un trato similar al matrimonio, pero como desarrollaremos más adelante, esto en la práctica no se da; sino que por el contrario diferencia estas dos instituciones de una manera perniciosa.

Actualmente estamos en la búsqueda de una equiparación real y fáctica de las Uniones de Hecho con la institución de Matrimonio, esto solo está siendo posible con la ayuda de los aportes que nos brinda la doctrina, el desarrollo jurisprudencial, los trabajos de investigación, etc.

---

<sup>9</sup> Es decir, solo las Uniones de Hecho Propias.



### **1.2.7.1 Reconocimiento Judicial de las Uniones de Hecho.**

El reconocimiento judicial de convivencia tiene carácter declarativo, en tanto reconoce una situación convivencial ya existente, y cuyos efectos son de carácter retroactivo, debido a que no se está creando el derecho o situación jurídica sino que solo esta siendo reconocida por nuestro Ordenamiento Jurídico.

Para iniciar el proceso judicial de reconocimiento de Unión de Hecho es necesario cumplir con los requisitos establecidos en el artículo 326 del Código Civil, los cuales son: unión libre y voluntaria entre un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, la convivencia debe tener una duración mínima de 2 años continuos y debe gozar de notoriedad y publicidad por terceros.

El juez competente para conocer este tipo de procesos es el Juez de Familia y se tramita en la vía procedimental del proceso nocontencioso.

Legalmente se establece que la declaración de convivencia se prueba a través de la posesión constante de estado a partir de fecha cierta aproximada, con cualquiera de los medios probatorios procesales admitidos, siempre que exista principio de prueba escrita, como lo son las fotografías, constancia domiciliaria, contratos de alquiler, contratos de compraventa, etc.

El proceso judicialculmina con sentencia firme, a su vez el juez ordenará enviar los partes judiciales respectivos al Registro Público Nacional – SUNARP- para su inscripción en el registro personal correspondiente, otorgándoles así la publicidad respectiva.

### **1.2.7.2 Reconocimiento Notarial de las Uniones de Hecho.**

Con la entrada en vigencia de la Ley 29560 en julio del 2010, la cual modifica la Ley 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos no Contenciosos, se extienden las competencias de los Notarios Públicos y se autoriza a estos entre otras atribuciones a Reconocer las Uniones Hechos, las mismas que deberán cumplir con los requisitos establecidos el artículo 326 del Código Civil. Esta modificatoria tiene como fin descongestionar la sobre carga procesal de los juzgados, así como también coadyuvar con la agilidad de los procesos no contenciosos; en relación a las Uniones de Hecho, esta modificatoria ayudará a que estas puedan encontrar un mecanismo de protección eficaz y rápido que cautele legalmente su convivencia.

En sede notarial, al igual que en sede judicial, la unión de hecho puede demostrarse por cualquier medio siempre que exista un principio de prueba escrita; entre ejemplos de medios probatorios<sup>10</sup> tenemos: fotografías, contratos de arrendamiento, contratos de compraventa, partidas de nacimiento de los hijos (si los hubieran), boletas, facturas, boletos de viajes, constancias domiciliarias, etc.

Los Notarios Públicos declararán el estado convivencial de las Uniones de Hecho siempre que estas reúnan los requisitos indicados por el artículo 326 del C.C, los cuales se materializarán en una solicitud dirigida al Notario; la cual adicionalmente deberá incluir lo siguiente<sup>11</sup>:

- a) Nombres y firmas de ambos solicitantes.
- b) Reconocimiento expreso que conviven no menos de dos años de manera continua.

---

<sup>10</sup> Medios Probatorios Escritos.

<sup>11</sup> Art. N° 46 de la Ley 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos no Contenciosos



- c) Declaración expresa de los solicitantes que se encuentran libres de impedimento matrimonial y que ninguno tiene vida en común con otro varón o mujer, según sea el caso.
- d) Certificado domiciliario de los solicitantes.
- e) Certificado negativo de unión de hecho tanto del varón como de la mujer, expedido por el registro personal de la oficina registral donde domicilian los solicitantes.
- f) Declaración de dos testigos indicando que los solicitantes conviven dos años continuos o más.
- g) Otros documentos que acrediten que la Unión de Hecho tiene por lo menos dos años continuos.

Posteriormente, si los solicitantes<sup>12</sup> cumplen con los requisitos expuestos, el Notario mandaráa publicar un extracto de la solicitud en el diario oficial “El Peruano” y en otro de amplia circulación del lugar<sup>13</sup>; en esta publicación se deberá consignar la dirección exacta del Notario que la autoriza para que en caso exista un tercero afectado pueda presentar su oposición.

Transcurridos quince días hábiles desde la publicación del último aviso, sin que se hubiera formulado oposición, el Notario extiende la escritura pública con la declaración del reconocimiento de la Unión de Hecho entre los convivientes y luego remite partes al Registro Personal del lugar donde estos domicilian.

La inscripción de la declaración del reconocimiento de las Uniones de Hecho, crea un puente de protección jurídica verdadera, la cual protegerá a estas uniones de los posibles actos

---

<sup>12</sup> Los concubinos.

<sup>13</sup> Que en el caso Piurano es el diario “La República”.

indebidos de apropiación del otro conviviente, así como de actos de terceros; asimismo publicitará nacionalmente su unión.

En el caso de haber oposición el Notario suspende inmediatamente su actuación y remite lo actuado al juzgado competente.

Si cualquiera de los solicitantes proporciona información falsa para sustentar su pedido de reconocimiento ante el Notario, serán pasibles de responsabilidad penal y serán denunciados ante las autoridades competentes.

Los Notarios no solo pueden declarar el estado convivencial de los concubinos, sino también declarar el fin de los mismos. Si los convivientes desean dejar constancia de haber puesto fin a su estado de convivencia podrán hacerlo por escritura pública en la cual podrán liquidar el patrimonio social convivencial. En este caso no se necesita hacer publicaciones. El reconocimiento del cese de la convivencia también se inscribe en el Registro Personal.

#### **1.2.8 Inscripción de las Uniones de Hecho.**

El Artículo N° 2030 del Código Civil, describe cuales son aquellos actos y resoluciones inscribibles en el Registro Personal.

Que, originalmente en la dación del Artículo N° 2030 del Código Civil no permitía la inscripción de la declaración del reconocimiento de las Uniones de Hecho, ni cualquier otro acto jurídico relacionado a los mismos. Por lo que los títulos ingresados al Registro que contenían rogatorias sobre uniones de hecho declaradas judicialmente, eran negadas y

devueltos por el Registrador Público, argumento que conforme el artículo bajo comentario la declaración judicial de unión de hecho no constituye acto inscribible en el Registro Personal.

Posteriormente ante la insistencia de los mandatos judiciales, los cuales ordenaban la inscripción de los bienes adquiridos por los concubinos en el registro correspondiente, la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos expidió la Resolución. N° 648-2010-SUNARP-TR-L<sup>14</sup>, en la cual se indica que “...*toda inscripción debe tener como efecto natural la oponibilidad a terceros de la situación jurídica que publicita...*” y si “...*se aprueba la unión de hecho que implica el reconocimiento de una comunidad o sociedad de bienes sujeta al régimen de sociedad de gananciales, razón por la cual su inscripción buscaría publicitar y oponer frente a terceros la situación jurídica de titularidad de los bienes adquiridos por los concubinos*”, “...*lo que correspondería es publicitar esta situación de hecho en la respectiva partida registral de los bienes adquiridos por los concubinos...*”. Es decir, ante la imposibilidad de inscribir la Unión de Hecho en el Registro Personal, se otorgó con esta Resolución Administrativa la factibilidad que se publicite en las partidas registrales de los bienes adquiridos por los concubinos, su situación de hecho. Esta resolución, si bien no estableció la posibilidad de inscripción de las declaraciones de reconocimiento de Uniones de Hecho, coadyuvo a reconocerles algunos derechos a los concubinos y otórgales mayor estabilidad jurídica.

El 17 de abril de 2013 se promulgó la Ley N° 30007, la cual marco un precedente en el avance legislativo respecto a lo que concierne a los concubinos, ya que hasta antes esta ley, la declaración judicial o notarial del reconocimiento de las Uniones de Hecho, no constituía taxativamente un acto inscribible en el Registro Personal.

---

<sup>14</sup> Del 14 de mayo del 2010.



La Ley N° 30007 modifica los artículos 326, 724, 816 y 2030 del Código Civil, 831 y 425.4 del Código Procesal Civil<sup>15</sup> y 35, 38 y 39.4 de la Ley N° 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, que si bien esta ley busca reconocer derechos sucesorios entre los miembros de las Uniones de Hecho reconocidas; modifica el artículo N° 2030 del Código Civil, adicionando el numeral 10, en el cual se reconoce declaración del reconocimiento de las Uniones de Hecho – judicial y notarial- como un acto inscribible en el Registro Personal.

### **1.3 La Adopción.**

#### **1.3.1 Concepto.**

La adopción es un acto jurídico puro y solemne, el cual crea lazos semejantes a los que provienen de la filiación legítima o consanguínea. Estableciendo de manera irrevocable un vínculo jurídico-social entre el adoptante y el adoptado; en virtud del cual este último pasa a ingresar al núcleo familiar del adoptante.

Para BARASSI (1979), señala que por la adopción: “... se crea un grupo familiar, limitado al adoptante y al adoptado, independientemente de la procreación. Trata de suplir la falta de familia legítima imitando su apariencia, en ello estriba la utilidad social de la adopción que atribuye al adoptado una causalidad equivalente a la de hijo” (p. 313).

---

<sup>15</sup> Decreto Legislativo N° 768, en adelante Código Procesal Civil.

Por último el Código Civil aborda el tema de la adopción de una manera insipiente, y señalando que “por la adopción el adoptado adquiere la calidad de hijo del adoptante y deja de pertenecer a su familia consanguínea”<sup>16</sup>.

### 1.3.2 Características de la Adopción.

Independientemente del sujeto a quien se va adoptar o las cualidades que pueda tener el adoptante, rescatamos las siguientes características:

- a) **Es un Acto Jurídico:** Entendido como la manifestación de voluntad destinada a crear efectos jurídicos.
- b) **Es un Acto Puro:** Ya que por su naturaleza altruista y afectiva, no puede ser sujeto a modalidad, es decir a plazo, condición o cargo.
- c) **Irrevocable:** Tiene el carácter de irrevocable, por lo que una vez culminado el procedimiento de adopción, y que habiéndose cumplido con todos los requisitos establecidos en la ley, el estado de filiación se mantiene incólume.
- d) **Solemne:** Es un acto solemne ya que para que se pueda celebrar la adopción, los sujetos intervinientes debe cumplir determinados requisitos establecidos por las normas de la materia. Este acto “ad solemnitatem” que recubre de formalidades a la adopción, su incumplimiento de estas formalidades se sancionará con nulidad.

---

<sup>16</sup> Artículo 377 del Código Civil Peruano.

- e) **Bilateralidad:** En un sentido estricto se refiere a la uniformidad de voluntades que buscaran un efecto jurídico deseado que sería la adopción, esto es que la voluntad del adoptante para adoptar y la del adoptado para ser prohiado. Cabe mencionar que no podríamos hablar de bilateralidad en el caso de la adopción de menores, ya que existen menores que no pueden dar su asentimiento y expresar su voluntad; y que la decisión para ser adoptado recaerá en otra persona ajena a esta relación, como lo es la autoridad judicial o administrativa.

### **1.3.3 La Adopción en el Código Civil Peruano.**

El Código Civil es la piedra angular donde se apoya y desarrolla la figura de la adopción, brinda lineamientos que son desarrollados por otras normas de inferior jerarquía y que permiten llevar a cabo el Proceso de Adopción de una manera proba.

### **1.3.4 Requisitos de la Adopción.**

El Código Civil Peruano prescribe los requisitos que deberán cumplirse para llegar a la adopción, estas exigencias deberán complementarse con otras normas especiales de inferior jerarquía dependiendo de tipo de adopción<sup>17</sup>.

Según el Art. N° 378 del Código Civil Peruano para la adopción se requiere: inculcar

---

<sup>17</sup>Tipos de Adopción: menores y adolescentes declarados en abandono, adultos, pupilos, etc.





- a) **Que el adoptante goce de solvencia moral:** Pretende inculcar valores éticos, los cuales serán transmitidos del adoptante al adoptado, esto solo se logrará si el adoptante cuenta con la solvencia moral necesaria para cumplir su rol de padre. La doctrina considera que este sería un requisito muy difícil de probar, dado que colinda con el subjetivismo y la moral; en la práctica este requisito es probado y sustentado a través de certificados de antecedentes policiales o penales, declaraciones de buen comportamiento, etc; estos servirán de herramienta para que el juzgador o autoridad administrativa puedan determinar si el adoptante puede ofrecer un ambiente idóneo para el adoptado.
- b) **Que la edad del adoptante sea por lo menos igual a la suma de la mayoría y la del hijo por adoptar:** Por la adopción se crea un vínculo paterno filial semejante al derivado del consanguíneo, por lo que se busca que esta institución se parezca en lo mayor posible al de la filiación consanguínea. La diferencia de edad que exige este requisito es necesaria para proteger la esencia misma de la institución, la cual es la creación de lazos de filiación entre el adoptante y adoptado, los que solo surgirán si el adoptando percibe al adoptante como su padre biológico.
- c) **Que cuando el adoptante sea casado concurre el asentimiento de su cónyuge:** La regla general supone que el adoptado solo pueda ser adoptado por una persona; por este requisito junto con el artículo 382 del C.C., se otorga la excepción a la mencionada regla. Al ser la adopción un acto jurídico se requerirá el asentimiento de todos los intervinientes; por lo que este requisito proscribía la adopción unilateral que pudiera realizar uno de los cónyuges. Este requisito se aplica tanto para la adopción de menores como para la de personas mayores de edad.
- d) **Que el adoptado preste su asentimiento si es mayor de diez años:** Por este requisito se toma en cuenta la opinión y el asentimiento del adoptado, dando así cumplimiento

con una de las características de la adopción llamada la bilateralidad. Puesto que por la adopción se busca el interés superior del niño, así que quien mejor que este para opinar sobre su propia adopción.

- e) **Que asientan los padres del adoptado si estuviese bajo su patria potestad o bajo su curatela:**El asentimiento de los padres se dará siempre que los hijos estén bajo su patria potestad o curatela. Para el caso de niños, niñas o adolescentes declarados en abandono, este ya no será un requisito aplicable, ya que en la resolución judicial de declaración de abandono, expedida por el juez de familia, se incluirá la declaración de extinción de la patria potestad.
- f) **Que se oiga al tutor o al curador del adoptado y al consejo de familia si el adoptado es incapaz:**Cabe señalar que el curador o el tutor, no son los padres bilógicos del pupilo o del curado; por lo que no es necesario su asentimiento; sino solamente el Juzgador tomará referencialmente su opinión.
- g) **Que sea aprobada por el Juez, con excepción de lo dispuesto en las leyes especiales:**En nuestro ordenamiento Jurídico vigente existen tres tipos de procesos para alcanzar la adopción, estos son a través de un proceso judicial, administrativo y notarial. Este requisito tiene una aplicación especial y practica para los casos de adopciones mediante procedimiento judicial, debido a que para los otros dos casos, no se requiere la autorización del juez.
- h) **Que si el adoptante es extranjero y el adoptado menor de edad, aquél ratifique personalmente ante el juez su voluntad de adoptar. Se exceptúa de este requisito, si el menor se encuentra en el extranjero por motivo de salud:**Se exigen mayor número de formalidades y requisitos en el caso de extranjeros que adoptan a individuos peruanos, ya que es posible que se lleven al adoptado fuera del territorio nacional,

donde sería difícil ejercer algún tipo de control post adoptivo. Teniendo en cuenta el interés superior del niño se exceptúa de este requisito, si el menor se encuentra en el extranjero por motivos de salud.

### **1.3.5 La Adopción en el Código de los Niños y Adolescentes.**

El Código de los Niños y Adolescentes regula lo relativo a la adopción de menores de edad en el Título II del Libro Tercero. Este Instrumento complementa lo normado por el Código Civil en relación a la adopción y lo direcciona a la forma, procedimientos y requisitos que se han de seguir para adoptar a un niño, niña o adolescente declarado en estado de abandono.

En su Artículo N° 115 conceptúa la figura de la adopción, a diferencia del Código Civil, y señala que: “La adopción es una medida de protección al niño y al adolescente por la cual, bajo la vigilancia del Estado, se establece de manera irrevocable la relación paterno - filial entre personas que no la tienen por naturaleza. En consecuencia, el adoptado adquiere la calidad de hijo del adoptante y deja de pertenecer a su familia consanguínea”, este dispositivo legal agrega que para que proceda la adopción del niño o adolescente se requiere que previamente estos hayan sido declarados en abandono por la autoridad competente y que además el adoptante deberá cumplir con los requisitos para la adopción establecidos en el Artículo N° 378 del Código Civil.

Si bien el Código de los Niños y Adolescentes, en materia de adopción, está dirigido a la adopción de niños o adolescentes declarados previamente en estado de abandono por el juez de familia competente, no deja de remitirse, no solo supletoriamente sino que también directamente, al Código Civil.



La Oficina de Adopciones de la Gerencia de Promoción de la niñez y la adolescencia P.O.M.U.D.E.H, es la encargada de tramitar las solicitudes de adopción de niños o adolescentes declarados en estado de abandono, con las excepciones señaladas en el Artículo N° 128 del Código de los Niños y Adolescentes, el cual señala que vía de excepción, podrán iniciar acción judicial de adopción ante el Juez especializado, inclusive sin que medie declaración de estado de abandono del niño o adolescente, los peticionarios siguientes:

- a) El que posea vínculo matrimonial con el padre o madre del niño o el adolescente por adoptar.
- b) El que posea vínculo de parentesco hasta el cuarto grado de consanguinidad o segundo de afinidad con el niño o adolescente pasible de adopción; y,
- c) El que ha prohiado o convivido con el niño o el adolescente por adoptar, durante un período menor de dos años.

#### **1.3.6 El Estado de Abandono.**

El Código de los Niños y Adolescentes en su Artículo N° 248 señala las causales en la cuales el juez de familia se puede apoyar para declarar en abandono a un niño, niña o adolescente; para la delimitación y aplicación de alguna de estas causales a un caso en concreto el juez se valdrá de los informes que expidan otras autoridades estatales, como lo son las oficinas especializadas del Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, así como también las expedidas por el Ministerio Público.

Se puede definir el estado de abandono de un niño, niña o adolescente, como aquella situación factico-jurídico anómala la cual consiente que un menor se encuentre en peligro de perder la vida, la integridad de su salud física o psicológica, o porque no se le brindan las condiciones de un desarrollo biológico y psicológico adecuado, establecido por las normas de la materia.

Ante un presunto estado de abandono de un menor, el Estado Peruano deberá mover toda su maquinaria administrativa para salvaguardar su integridad tanto física como mental; y cumplir así con una de sus finalidades principales; que es la protección del niño.

#### **1.3.7 Procedimiento de Declaración de Abandono.**

Cuando un niño está en presunto estado de abandono, pasa a la Oficina de Investigación Tutelar, la cual está adscrita al Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, la cual investiga si existe algún familiar dentro del cuarto grado de consanguinidad o segundo de afinidad, el cual se encuentre en las posibilidades de hacerse cargo del menor, paralelo a esto se deberá abrir un expediente administrativo, con conocimiento del Fiscal de Familia competente, cada vez que sea comunicado de la existencia de una posible causal de abandono, realizará la investigación a que se refiere el Art. 246° del C.N.A, esto es al recibir la declaración del niño o adolescente; ordenará un examen psicosomático al menor, para determinar su edad y su estado de salud físico, mental y sexual con intervención del Médico Legista; dispondrá una pericia pelmatoscópica cuando no se haya identificado al menor y si se logra su identificación se recabará su partida de nacimiento; dispondrá un informe multidisciplinario para establecer las circunstancias en que se produce la causal de abandono; además deberá recabar un informe de la Policía respecto a la existencia de alguna denuncia sobre desaparición del menor; además podrá realizar las demás investigaciones que tiendan a acreditar en el proceso, la causal de abandono.

Mientras realizan este trabajo de investigación, pueden optar por medidas de protección, como colocación familiar o incorporar al menor a un albergue. El proceso de investigación tutelar lo sigue el Poder Judicial, a través de sus jueces de familia.

De haberse identificado a los padres, familiares u otros responsables del menor<sup>18</sup> investigado, se les citará mediante notificación policial o por edictos y radiodifusión local o nacional y de no comparecer al proceso, se remitirá todo el expediente al Juzgado de Familia, para la declaración de abandono; sin embargo si el Juez de familia podrá ordenar una investigación complementaria.

La Oficina de Investigación Tutelar y el Ministerio Público emitirán sus respectivos informes, con estos elementos el Juez de Familia competente está facultado para emitir una resolución declarando en estado de abandono a niño o adolescente, teniendo en cuenta los supuestos contemplados en el Art. 248 del C.N.A; además en la misma resolución se declarará extinta la patria potestad.

### **1.3.8 La Adopción de Niños Declarados en Abandono.**

Adoptar a un niño, niña o adolescente es asumir con amor y compromiso la maternidad y paternidad responsable. Es una decisión muy importante que establece un fuerte vínculo afectivo y legal con el hijo o hija adoptado. El objetivo principal de la adopción es darle al niño o adolescente una familia, un hogar que pueda llamar suyos en el cual se respeten sus derechos y su integridad. No se trata entonces, solamente, de darle un hijo a una familia, sino que la adopción es un encuentro entre el niño, en su necesidad de un hogar propio y los padres en su deseo. No es un derecho de los adultos de conseguir que se les confíe un niño porque lo desean.

---

<sup>18</sup> Según lo establecido en el artículo 247 del C.N.A

La adopción es una medida de protección al niño y adolescente, dictado por un Juez o a través de un trámite administrativo bajo la vigilancia del Estado, de esta manera se establece de manera irrevocable la relación paterno filial entre personas que no la tienen por naturaleza. En consecuencia, el adoptado adquiere la calidad del hijo del adoptante y deja de pertenecer a su familia consanguínea.

Al 31 de octubre del 2014 existen 75 solicitudes de adopción de familias peruanas en proceso de evaluación por parte de la Dirección General de Adopciones, de las cuales 10 de ellas tienen el estado civil de solteros<sup>19</sup>.

### **1.3.9 Finalidad de la Adopción de Niños Declarados en Abandono.**

Según MESSINEO (1954) la **adopción** tiene dos finalidades, una es darle una familia a quien carezca de ella y la segunda es procurar al adoptado el beneficio patrimonial de ser heredero legítimo, o legitimario, del adoptante.

Contrario a lo afirmado por MESSINEO, la Adopción por su naturaleza pura no busca la satisfacción de la necesidad, de ser padre o madre, que pudiera tener el adoptante, sino que por el contrario en toda búsqueda de una finalidad específica, siempre debe tener en cuenta el interés superior del niño.

---

<sup>19</sup> Fuente y elaboración: Dirección General de Adopciones- MIMP

La Adopción busca fines netamente altruistas, su finalidad principal es darle al niño o niña, en situación de abandono, una familia, un hogar propio en el cual se respeten sus derechos, integridad; y que le brinden todos los medios afectivos y económicos para su correcto desarrollo personal, educativo y social.

### **1.3.10 Programa de Adopción de Niños y Adolescentes Declarados en Abandono.**

El Programa de Adopciones se entiende como el procedimiento administrativo, donde se contemplan el conjunto de actividades destinadas a brindar un hogar probado y definitivo al niño o adolescente declarado en abandono, así como la selección y evaluación de los aspirantes a adoptantes.

La Dirección General de Adopciones o en la Oficina de Adopción del domicilio habitual del eventual adoptante son las entidades donde se tramitará la adopción; estas instituciones junto con otras que también participan en el Programa de Adopción<sup>20</sup> están prohibidas de aceptar dación alguna por intervenir en el proceso de adopción de una manera irregular y además de darse el caso serán sancionados administrativamente, civil y penalmente.

El procedimiento para la adopción ya sea esta nacional o internacional es totalmente gratuito y no se requiere de asesoría legal externa<sup>21</sup>. Lo que no significa que los futuros adoptantes no deban realizar pagos por concepto de tasas o los gastos que se deriven de la

---

<sup>20</sup> A si como también albergues, refugios, M.I.M.P etc.

<sup>21</sup> De acuerdo con el Texto Único de Procedimientos Administrativos del PROMUDEH, aprobado con Decreto Supremo N°004-2002-PROMUDEH, publicado en el Diario "El Peruano" el sábado 29 de junio del 2002.





obtención de los documentos solicitados por la Dirección General de Adopciones, los cuales son asumidos por estos.

Las solicitudes de los eventuales adoptantes son evaluadas en su conjunto por un equipo psicosocial y legal, a fin de favorecer el interés superior de los niños, niñas y adolescentes. Por ello, se busca que la edad de los adoptantes esté en relación directa con el que será adoptado teniéndose como referencia la edad mínima de 25 años y máxima de 52 años que pudiera tener el adoptante; buscando así preservar la naturaleza básica de la adopción y asemejarlo lo mayor posible con la filiación consanguínea.

Una vez que se determina que los aspirante a adoptar se encuentra aptos, pasan a formar parte de un Registro Nacional de Adopciones, en cuales estarán en un tiempo aproximado de espera es de 9 meses, según las disposiciones administrativas; aunque en práctica este tiempo, en la mayoría de los casos, se prolonga hasta los 14 meses.

El equipo multidisciplinario de la Dirección General de Adopciones es la encargada de evaluar los expedientes de las familias que se encuentran en el Registro Nacional de Adoptantes y los propone ante el Consejo de Adopciones para su designación a un niño o adolescente.

Teniendo en cuenta el interés superior del niño, se podrá proponer ante el Consejo de Adopciones la designación directa de una niña, niño o adolescente cuando el o los adoptantes lo hayan solicitado siempre que se trate de Adopciones Prioritarias. Para esto el Estado ha creado el programa "Ángeles que Aguardan", el cual está compuesto por niños y adolescentes, los cuales su adopción es prioritaria, ya sea por motivos de edad, niños y niñas con necesidades especiales, niños y niñas con problemas de salud; y grupos de hermanos; ect.

### **1.3.11 Etapas del Proceso de Adopción en el Perú**

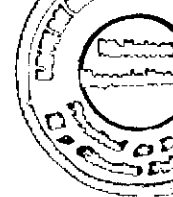
#### **1.3.11.1 Etapa Preadoptiva o Evaluativa.**

- a) Asistencia a la Sesión Informativa:** Es la charla informativa que se les brinda a los aspirantes a adoptar a un niño declarado en abandono la información necesaria para que entiendan la naturaleza de la adopción, se les explica a profundidad el procedimiento de la adopción así como los efectos jurídico que devienen de la misma. Se da un espacio de interacción abierto entre los solicitantes y los profesionales de la Secretaría Nacional de Adopciones u la Oficina de Adopciones.
  
- b) Asistencia a los Talleres de Preparación para la Adopción:** Los talleres son gratuitos, salvo el pago de tasas establecidas por ley, los aspirantes a adoptantes participan en talleres para prepararse para el proceso de adopción. Finalizado el taller recogerán la carpeta documental quienes hayan decidido continuar con el proceso de adopción.
  
- c) Los solicitantes ingresan la Ficha de Inscripción a Mesa de partes:** Ingresan su solicitud de adopción, los formatos pre impresos con la información requerida, así como los documentos que sustenten el cumplimiento de los requisitos establecidos en las normas sobre la materia.

- d) **Evaluación psicosocial:** Se evalúa al solicitante psicológicamente para confirmar si se encuentra apto para adoptar a un niño o adolescente; y no tiene algún desorden mental que pudiera afectar al adoptado. Los solicitantes inician el proceso de evaluación psicosocial que comprenderá varias sesiones (seis sesiones aproximadamente).
- e) **Evaluación legal:** Es la entrega de carpeta con documentos para la evaluación legal; es decir si cumple con los requisitos establecido por las normas de la materia, así como su sustentación.
- f) **Declaración de aptitud:** Se determina si el candidato a adoptante se encuentra apto para adoptar, caso contrario se resuelve la improcedencia o situación desfavorable para la adopción.
- g) **Ingreso al Registro Nacional de Adoptantes:** Después de declarar apto al adoptante o adoptantes, este pasa a formar parte del Registro Nacional de Adoptantes. Al 31 de octubre del 2014 el registro nacional de adoptantes cuenta con 119 familias PERUANAS en lista de espera, de las cuales 35 son personas con estado civil de solteras.
- h) **Propuestas de Designación al Consejo de Adopciones:** Se someten las propuestas al Consejo de Adopciones, el cual evaluará los perfiles del adoptante o adoptantes y de los niños o adolescentes a adoptar.

### **1.3.11.2 Etapa Adoptiva.**

- a) Se comunica la Designación:** Se comunica al adoptante quien será el futuro adoptado y se le envía la información del candidato a ser adoptado. El adoptante tiene siete días, para enviar carta de aceptación, en caso no lo hiciera se presumirá su negativa de adoptar.
- b) Comunicación a albergue:** Se comunica al albergue para la preparación psicológica del niño, niña o adolescente a adoptar.
- c) Etapa de Empatía:** Presentación del niño con la que podría ser su familia adoptiva; dura de cuatro a siete días hábiles y se da en las instalaciones del albergue; bajo la supervisión del personal a cargo del mismo.
- d) Externamiento:** El niño ya sale de las instalaciones del albergue con los que podrían ser sus padres adoptivos, existe una interacción recíproca.
- e) Etapa de Colocación Familiar:** Se da con fines de la adopción propiamente dicha, dura siete días naturales, prorrogables a siete días naturales más. Durante esta etapa se realizan dos visitas una inopinada y otra concertada. Se evalúa el desarrollo y evolución del niño o adolescente en el hogar adoptivo.
- f) Firma de la Resolución de Adopción y el compromiso de seguimiento y acompañamiento post adoptivo:** El adoptante pasa a transformarse en el padre del



niño, niña o adolescente y se compromete a ser evaluado posteriormente a este acto, es decir la adopción.

- g) Plazo de ley para que la resolución de adopción quede firme:** Este plazo será de un (1) día hábil, el cual es un plazo perentorio.
- h) Comunicación a la RENIEC:** Para la obtención de la nueva partida del niño, niña o adolescente adoptado; donde se consignará el nombre del adoptado con los apellidos del o los adoptantes.

#### **1.3.11.3 Etapa de Seguimiento o Post Adoptivo**

En el Seguimiento y Acompañamiento Postadoptivo Nacional, se realizan visitas semestrales a las familias por el lapso de tres años. En caso de adopciones internacionales las familias o instituciones autorizadas deberán remitir informes semestrales durante un periodo de 4 años, salvo lo dispuesto en los convenios internacionales.

#### **1.3.12 La Adopción y las Uniones de Hecho.**

Actualmente las Uniones de Hecho no pueden acceder al programa de adopciones, aun estando estas estén reconocidas por el Estado mismo. Basándose en una interpretación literal y no sistemática del Artículo N° 382 del Código Civil, el cual proscribía que un individuo pueda ser adoptado por más de una persona, con excepción de los cónyuges.

Existen dos corrientes doctrinarias las cuales tratan de determinar si las Uniones de Hecho tienen derecho o no de adoptar a un niño, niña o adolescente declarado judicialmente en estado de abandono.

- a) **La corriente positiva:** Esta corriente afirma que solo las Uniones de Hecho propias y reconocidas por el Estado Peruano, pueden adoptar; ya que al cumplir estas con todos los requisitos y obligaciones semejantes al matrimonio, con excepción de la formalidad en si; no existiría fundamentos para impedirles adoptar. A su vez manifiesta que negarles esta posibilidad, sería recortarles sus derechos propios e intrínsecos que toda familia debe tener.
- b) **La corriente negativa:** La cual sostiene que ninguna clase de Unión Concubinaria está legitimada jurídica ni socialmente para adoptar. Esto sería debido a que supuestamente las Uniones de Hecho (independientemente que sean propias o impropias) son comunidades precarias, inestables y efímeras y que por eso no estarían preparadas para criar y educar a un niño; es por tal razón que se preferiría que el niño adoptado por una familia de origen matrimonial, la cual le brindará una mayor seguridad y estabilidad.

Como podemos apreciar la doctrina no es unánime en lo que respecta a la posibilidad o no de la adopción de niños por parte de las Uniones de Hecho reconocidas, lo cierto es que no existe una certeza, de que la familia de origen matrimonial sea la más indicada para criar, guiar y educar a un niño. Por el contrario las estadísticas actuales muestran que cada vez hay más divorcios “express”, es decir rápidos (como por ejemplo el divorcio ante el Notario como proceso no contencioso o el divorcio ante la Autoridad Administrativa Municipal competente), los cuales podrían originar un desequilibrio o un desbalance mayor al niño producto de la separación, ya que en algunos casos se obligaría indirectamente al niño a vivir todo el trámite del divorcio, lo cual muchas veces es traumático para estos.

**CAPÍTULO II:**  
**DISEÑO DE LA INVESTIGACIÓN.**

## **2.1 Descripción del Problema.**

Las Uniones de Hecho jurídicamente reconocidas, no tienen derecho de adoptar a niños declarados en abandono, derecho que si tienen los matrimonios he incluso las personas a título individual. Que si bien el Artículo N° 326 de Código Civil habla de una cierta equiparación de las Uniones de Hecho con relación al matrimonio, esto no se da en materia de adopción.

El programa de adopciones de niños declarados en abandono tiene como fin, darle al niño un hogar definitivo; pero solo pueden acceder a este programa las personas naturales y los matrimonios domiciliados, excluyendo a las Uniones de Hecho que como sabemos son parte de nuestra realidad peruana.

## **2.2 Formulación del Problema.**

### **2.2.1 Problema Principal o General.**

¿Una Unión de Hecho reconocida y registrada tiene derecho de adoptar a un niño declarado en abandono en el Perú?





### 2.2.2 Problemas Específicos.

a.- Existe un vacío legal con respecto a que las uniones de hecho reconocidas puedan adoptar a un niño declarado en abandono.

b.- El estado desampara la familia concubinaria de Unión de Hecho al no brindar normatividad adecuada de protección a estas.

### 2.3 Justificación de la Investigación.

En la realidad peruana solo pueden adoptar los peruanos o extranjeros, **casados o no**, residentes en Perú, pero en ningún caso los concubinos que conforman una Unión de hecho reconocida jurídicamente por el Estado. **Es esta desigualdad y falta de reconocimiento de derechos intrínsecos a la familia, sea cual sea su origen, lo que origina esta investigación;** las Uniones de Hecho forman parte de la sociedad peruana, y es por eso que no se les puede dejar en el desamparo legal ni mucho menos en la exclusión social. La adopción es un acto jurídico puro que siempre sobrepondrá el interés superior del niño a regulaciones legislativas desfasadas o burocracias extraconservadoras, que no comprenden que las Uniones de Hecho son una realidad palpable y que no se les debería negar la posibilidad de adoptar.

Muchos ordenamientos jurídicos han venido planteando soluciones jurídicas y sociales, al fenómeno de las Uniones de Hecho. Nuestra realidad legislativa no es ajena a esta problemática, pero poco se hace por brindar una solución completa y sustentable sobre este tema que involucra a niños en situaciones de riesgo.

## **2.4 Planteamientos de Objetivos.**

### **2.4.1 Objetivo Principal.**

Determinar si la Unión de Hecho Reconocida, tiene derecho a adoptar niños declarados en abandono.

### **2.4.2 Objetivos Específicos.**

a.- Determinar y fundamentar si la normatividad actual en materia de familia es suficiente para reconocerles el derecho, que podrían tener las Uniones de Hecho jurídicamente reconocidas, de adoptar.

b.- Determinar y fundamentar si existe una protección jurídica respecto de las Uniones de Hecho reconocidas, con relación a su incapacidad de poder adoptar.

c.- Determinar si el origen de la familia es determinante para acceder al programa de adopción en el Perú.

## **2.5 Formulación de Hipótesis.**

### **2.5.1 Hipótesis General.**

En el Perú existen suficientes fundamentos facticos y jurídicos, para reconocerles el derecho de adoptar a las Uniones de Hecho reconocidas.

### **2.5.2 Hipótesis Específicas.**

a.- La normatividad actual del derecho de familia es fuente para el reconocimiento del derecho, que tienen las Unión de Hecho, de adoptar a niños declarados en abandono; basta solo con una interpretación extensiva de la norma.

b.- La normatividad dada por el Estado en materia de las Uniones de Hecho es insuficiente, por lo que origina desamparo y desprotección legal.

## **2.6 Variables.**

**V1:** Reconocimiento del derecho de adoptar de las Uniones de Hecho.

**V2:** Fundamentos Jurídicos y Fácticos.

## **2.7 Indicadores.**

- **De la Variable 01:**

- 1.- Normatividad Vigente.
- 2.- Jurisprudencia y criterios en materia de familia.
- 3.- Doctrina, nacional y extranjera.

- **De la Variable 02:**

- 1.- Normatividad vigente.
- 2.- Jurisprudencia en materia de familia.
- 3.- Doctrina, nacional y extranjera.
- 4.- Problemática de las Uniones de Hecho.

## **2.8 Metodología.**

### **2.8.1 Tipo de Investigación.**

La investigación se ubica dentro del tipo descriptivo, explicativo y correlacional por lo que se describirá la realidad fáctica, jurídica y doctrinaria del derecho de familia en lo que respecta a las Uniones de Hecho y su posible derecho de adoptar a niños declarados en abandono.

### **2.8.2 Modelo Teórico.**

En la presente investigación el modelo histórico, analítico y dogmático por cuanto es una investigación sistemática y controlada. A su vez utilizaremos métodos alternativos doctrinarios y normativos.

### **2.8.3 Diseño de la Investigación.**

Diseño no experimental, ya que no se podrá contrastar ni aplicar las conclusiones de esta investigación con la realidad por las limitaciones legales del caso.

#### **2.8.4 Método de la Investigación.**

Se utilizara el método dogmático para poder definir las figuras jurídicas a tratar en la investigación, así como también el método por interpretación sistemática, literal y exegético.

#### **2.9 Técnica de recopilación de datos.**

Las técnicas que utilizaremos en la investigación son:

- Análisis doctrinario
- Análisis legislativo
- Análisis jurisprudencial
- Análisis comparativo

**CAPÍTULO III:**  
**PROBANZAS DE LAS HIPÓTESIS**



### **3.1 Comprobación de la Hipótesis General.**

**En el Perú existen suficientes fundamentos facticos y jurídicos, para reconocerles el derecho de adoptar a las Uniones de Hecho reconocidas.**

Respecto a los fundamentos facticos los cuales servirían para reconocerles el derecho de adoptar a las Uniones de Hecho reconocidas, podemos afirmar que la familia es considerada como la célula fundamental de la sociedad peruana y mundial, se presenta, origina y materializa en diferentes formas, no solo a raíz del matrimonio civil o religioso; sino que también a través del concubinato o Unión de Hecho.

El concubinato es un fenómeno social que tiene vigencia ancestral, histórica y Universal, que ha conseguido mantenerse vigente a través de los siglos con una escasa protección jurídica. En el Perú la Unión de Hecho es un fenómeno actual y existe como una costumbre muy arraigada en todo el país.

Un sector de la doctrina considera que las Uniones de Hecho son reconocidas por los mismos concubinos una vez que estos cumplen los requisitos legales y constitucionales establecidos; y es a través de la declaración judicial o notarial que se les declara el reconocimiento, así como se les brinda la publicidad registral establecida. Lo cierto, es que esta afirmación es insuficiente, ya que las Uniones de Hecho tienen también un reconocimiento social, el cual no necesita de un formalismo establecido.

El reconocimiento social de las Uniones de Hecho, permite incluirlas dentro de la pirámide social y crea sobre los concubinos el status social de “convivientes”. Este



reconocimiento, genera una declaración por parte de la sociedad la cual impone a los concubinos derechos y obligaciones de carácter legal y social semejantes al matrimonio; como son por ejemplo: cohabitación, singularidad, permanencia, fidelidad, respeto, retribución, apoyo recíproco, socorro mutuo, etc.

Cuando una pareja de concubinos no puede concebir, no es estigmatizada por la sociedad por su origen de hecho que ostenta, si no que por el contrario los acompaña en su dolor y brinda su apoyo tal como lo haría con una pareja de cónyuges.

Este reconocimiento y declaración social de las Uniones de Hecho, no solo surte efectos dentro de la sociedad misma, sino que además se ha institucionalizado, por ejemplo algunas Entidades del Sistema Financiero permiten que en los contratos de mutuos y pagares sean celebrados por los concubinos; otro ejemplo es lo que ocurre en los hospitales, en los cuales se faculta que en caso de una emergencia de uno de los concubinos el otro pueda autorizar al médico la realización de intervenciones riesgosas, con la finalidad de preservar la integridad del otro concubino; en ambos casos no es necesario presentar documentos o ficha informativa alguna que demuestren que esta unión haya sido declarada por la autoridad judicial o notarial. Estos son algunos ejemplos que suceden en la realidad peruana y que no hacen otra cosa que institucionalizar socialmente la figura de las Uniones de Hecho, no como algo anómalo al matrimonio, sino mas bien como una realidad en crecimiento que necesita de protección social y legal.

En conclusión existen suficientes fundamentos facticos que derivan de la sociedad misma, los cuales envisten a los concubinos de derechos y obligaciones de carácter social semejantes al matrimonio; y que no necesitan establecer su reconocimiento y declaración en ningún instrumento público y/o privado, para que surtan sus efectos.

Es de recordar que una de las características del derecho es la dialéctica, es decir su cambio o mutación dependiendo del cambio de la realidad. Al ser las Uniones de Hecho parte de una realidad en crecimiento es de entender que necesita una regulación adecuada por parte del derecho. Por lo que no puede argumentarse que el Estado solo tutela a la familia matrimonial, tomando en cuenta que existen una gran cantidad de familias extramatrimoniales.

Lo afirmado en el anterior párrafo por nosotros es desarrollado por Alex Placido quien asevera que: *“El Derecho, es bien sabido, apenas es una superestructura normativa muy dependiente y vinculada a la realidad social de la que parte y a la que sirve. Nuestra sociedad es cada día más tolerante, consecuencia inevitable del pluralismo político que impone la Constitución. Esa sociedad más tolerante acepta conductas que antes (y hoy todavía para algunos) podían parecer ética o socialmente inmorales o no permisibles...”*<sup>22</sup>

Con relación a los fundamentos jurídicos que planteamos en nuestra hipótesis central y que se han desarrollado a través de esta investigación es de afirmar que, el problema de la infertilidad o de la imposibilidad de generar descendencia, no es solo un problema que aqueja a las familias de origen matrimonial, sino que también a las Uniones de Hecho. Ambas familias independientemente de su origen, tienen un fin en común, el cual es darle un hogar a un niño o niña en estado de abandonado y así ampliar su familia; y desarrollarse plenamente.

Cuando estas Uniones de Hecho no pueden concebir descendencia, recurren al intrincado camino de la ADOPCION, ya que nuestro ordenamiento jurídico prohíbe que estas puedan adoptar. La adopción debiera ser un derecho que deberían tener las Uniones de Hecho<sup>23</sup>, ya que también son un tipo de familia y mas aun si esta unión está registrada y reconocida por el Estado.

---

<sup>22</sup> Revisar: <http://blog.pucp.edu.pe/blog/alexplacido>

<sup>23</sup> Al igual que los matrimonios legalmente constituidos.

Al programa de adopciones de niños declarados en abandono solo pueden acceder peruanos o extranjeros, **casados o no**, residentes en Perú, pero en ningún caso los concubinos que conforman una Unión de Hecho reconocida jurídicamente por el Estado, excluyendo así a un gran grupo de familias con problemas de fertilidad.

Que ante la realidad innegable de las Uniones de Hecho en el Perú y teniendo en cuenta su crecimiento, es que la Constitución Peruana de 1979 reguló por primera vez<sup>24</sup> la protección jurídica de las Uniones de Hecho, otorgándoles efectos legales semejante a los del matrimonio, norma que sería desarrollada por el Código Civil de 1984, y que sería recogida posteriormente por la Constitución Política de 1993.

Toda Constitución Política nos muestra un catálogo de derechos, los cuales inspiraran al Ordenamiento Jurídico del país, que si bien la Constitución Política de 1993 recoge a nivel constitucional la figura de las Uniones de Hecho, a nivel sustantivo existe solo un desarrollo jurídico sucinto sobre el tema, generando así una desprotección legal a las familias concubinarias; cuestión que no plantea la norma constitucional.

El Art. N° 05 de la Constitución Política señala que: *“la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho, da lugar a una comunidad de bienes sujetas al régimen de la sociedad de gananciales en cuanto sea aplicable”*, y que interpretando el artículo bajo comentario se puede afirmar que ante la existencia de una unión concubinaria de un varón y una mujer, libres de impedimentos matrimoniales producen determinados efectos jurídicos, **personales y patrimoniales**, reconocidos por nuestro Ordenamiento Jurídico y que son similares a los producidos por el matrimonio.

---

<sup>24</sup> Primera vez Constitucionalmente.

Y que al merecer la familia un especial consideración e importancia por parte del estado y la sociedad; se debe interpretar correctamente el artículo 5 de la Constitución Política, en relación a la semejanza jurídica de las Uniones de Hecho con los matrimonios civiles, otorgándole así los derechos que le corresponde, imprimiéndole un sello de legalidad a cada una de las miles de familias que se encuentran en Unión de Hecho; a fin de que vivan dentro de un verdadero estado de derecho consagrado por nuestra legislación.

Al respecto la Sentencia del Tribunal Constitucional recaída en el Expediente 09332-2006- PA/TC señala en su fundamento 7: *“Desde una perspectiva constitucional, debe indicarse que la familia, al ser un instituto natural, se encuentra inevitablemente a merced de los nuevos contextos sociales. Así, cambios sociales y jurídicos tales como la inclusión social y laboral de la mujer, la regulación del divorcio y su alto grado de incidencia, las grandes migraciones hacia las ciudades, entre otros aspectos, han significado un cambio en la estructura de la familia tradicional nuclear, conformada alrededor de la figura del pater familias. Consecuencia de ello es que se hayan generado familias con estructuras distintas a la tradicional, como son las surgidas de las uniones de hecho...”*. Por lo de su análisis se puede colegir que sin importar el tipo de familia en la que se esté, ésta será merecedora de protección frente a las injerencias que puedan surgir del Estado y de la sociedad.

El Artículo N° 382 del Código Civil, señala que nadie puede ser adoptado por más de una persona, con la única excepción que la de los cónyuges, esta es la razón jurídico-normativo, si se quiere, de la imposibilidad de adoptar que tienen actualmente las Uniones de Hecho; por otro lado, tenemos como contrapartida normativa al Artículo N° 326 del mismo Código el cual señala que: *“la Unión de Hecho, voluntariamente realizada y mantenida por un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, para alcanzar finalidades y cumplir deberes semejantes a los del matrimonio...”* por lo que se puede entender que se busca dar una apariencia fáctica y jurídica a las Uniones de Hecho asemejándolas al matrimonio, con congruentes derechos y obligaciones. Y si este dispositivo otorga semejantes derechos<sup>25</sup> a las

---

<sup>25</sup>Derechos que le resulten aplicables.

Uniones de Hecho con relación al matrimonio, es de colegir que si los cónyuges pueden adoptar a un niño o niña declarado en abandono entonces también podrían hacerlo las Uniones de Hecho, mas aun si estas han sido reconocidas por el Estado.

Que si bien el Artículo N° 382 del Código Civil proscribe que un mismo sujeto sea adoptado por más de una persona, con la única excepción que la de los cónyuges; busca evitar las adopciones simultáneas por quienes no son cónyuges. Por lo que si un sujeto es adoptado por dos sujetos los cuales no son cónyuges, se podrían originar problemas con relación a la patria potestad. Del artículo se puede adicionar que en el caso de que un niño o niña sea adoptado por cónyuges, no existirían problemas con relación a la patria potestad, ya que esta seria compartida.

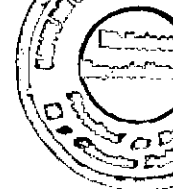
Respecto al párrafo anterior, se debe tener en cuenta que el Código Civil vigente es de 1984, sin que hayan modificatorias sustanciales con relación a las adopciones y a las Uniones de Hecho<sup>26</sup>, con lo que no están acorde con la realidad. Se debe tener en cuenta que las Uniones de Hecho ya no son instituciones precarias y/o efímeras como antiguamente se consideraban y generalizaban.

Actualmente las Uniones de Hecho son instituciones sólidas las cuales no tienen ningún impedimento legal o social que les prohíba en futuro convertirse en matrimonio. La decisión de convertir una situación de hecho – como el concubinato, a una de derecho- como el matrimonio- corresponde a los concubinos, ya sea por decisión propia, falta de recursos, falta de difusión del matrimonio por parte del Estado, etc.

Desde el año 2013 se pueden inscribir en el registro personal las declaraciones judiciales o notariales de reconocimiento de las Uniones de Hecho, demostrado así que ya no

---

<sup>26</sup>Con excepción de la Ley N° 30007 del 17/04/2013.



son uniones pasajeras, sino que subsistirán en el tiempo, como una familia constituida y negarles la posibilidad de adoptar sería recortarles derechos intrínsecos que toda familia peruana debe tener.

Por lo que se puede decir que el único impedimento legal para que un niño o niña declarado en abandono pueda ser adoptado por una Unión de Hecho legalmente reconocida sería el artículo N° 382 del Código Civil, por lo que este artículo debería interpretarse sistemáticamente con el Artículo N° 326 del mismo cuerpo normativo; y que así se posibilite que las Uniones de Hecho reconocidas puedan acceder al programa de adopciones.

Es así que concluimos, que con los instrumentos sociales y jurídicos actuales con los que cuenta nuestra realidad peruana, se puede afirmar que existen los suficientes elementos facticos y jurídicos para reconocerles a las Uniones de Hecho legalmente reconocidas la posibilidad de adoptar a niños declarados en abandono, solo bastaría de una interpretación extensiva y sistemática de la norma Constitucional y la Legal.

### **3.2 Hipótesis Específicas.**

#### **3.2.2 Hipótesis Especifica N° 1.**

**La normatividad actual del derecho de familia es fuente para el reconocimiento del derecho, que tienen las Unión de Hecho, de adoptar a niños declarados en abandono; basta solo con una interpretación extensiva de la norma.**

La piedra angular en la que se apoya todo nuestro Ordenamiento Jurídico es la Constitución Política, y es justo en este instrumento jurídico donde se reconoce a la familia, señalando en su Artículo N° 4 que: *“La comunidad y el Estado protegen especialmente al niño, al adolescente, a la madre y al anciano en situación de abandono. También protegen a la familia y promueven el matrimonio. Reconocen a estos últimos como institutos naturales y fundamentales de la sociedad”*. Es decir la Constitución no nos plantea un tipo estandarizado de familia, mostrándose abierta a distintos tipos de familia; con lo que no es necesario casarse para acceder al reconocimiento y tutela de del Estado.

Como se pudo apreciar la Constitución Política protege a todos los tipos de familia, incluyendo claro está, a las Uniones Hecho. No obstante este mismo cuerpo normativo en su Artículo N° 5 señala que: *“la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho, da lugar a una comunidad de bienes sujetas al régimen de la sociedad de gananciales en cuanto sea aplicable”*. Siguiendo así la corriente jurídica de su predecesora la Constitución Política de 1979.

Los legisladores productores del Código Civil de 1984 interpretaron de marea restrictiva el Artículo N° 9 de Constitución de 1979, el cual señalaba que: *“la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho por el tiempo*

*y en las condiciones que señala la ley, da lugar a una sociedad de bienes que se sujeta al régimen de la Sociedad de Gananciales en cuanto es aplicable".* Que si bien su interpretación fue restrictiva, esta no restringe los derechos personales de los concubinos.

Si bien la Constitución Política de 1993 parece establecer solo efectos patrimoniales derivados de una relación concubinaria, los interpretes de la Constitución no deberían pasar por alto que el texto alude a la conformación de un hogar de hecho y, como es innegable, cualquier hogar, sea cual sea su origen, se sustenta en el afecto de la pareja con fines de constituir una familia, compartiendo metas, proyectos, valores y, por lo general, para tener descendencia, dando lugar a relaciones personales entre los componentes de un mismo grupo familiar.

Por lo que la Constitución extendió su manto de protección a la convivencia sin matrimonio, y esa tutela se ha trasladado en la legislación ordinaria que regula no solo los efectos patrimoniales sino también personales. En la realidad peruana, el concubinato ha dejado de ser un matrimonio de segundo piso y su admisión por diversos ordenamientos no es considerada como un atentado contra las uniones conyugales, pues aquella no se regula destruyendo las bases y principios del matrimonio. Son opciones que el legislador ha tenido, finalmente, que admitir por cuanto lo que se privilegia es la familia y no la ceremonia o la formalidad que rodea su inicio

En conclusión se puede decir que existe un vacío legal por insuficiencia normativa de la ley ordinaria, ya que no regula de una manera eficiente el deber ser de las normas constitucionales glosadas y originando que las Uniones de Hecho reconocidas no puedan adoptar a un niño declarado en abandono. Sin embargo la normatividad Constitucional actual permite el reconocimiento del derecho de acceder a la adopción que tienen las Uniones de Hecho, solo es necesario una correcta interpretación de las normas sobre la materia y en especial del Artículo N° 5 de la Constitución Política de 1993, ya que por su rango constitucional es fuente de fuentes de derecho.



### 3.2.2 Hipótesis Específica N° 2.

**La normatividad dada por el Estado en materia de las Uniones de Hecho es insuficiente, por lo que origina desamparo y desprotección legal.**

En las dos últimas décadas de la historia jurídica del Perú, la legislación y la jurisprudencia<sup>27</sup> se han encargado de ir desarrollando los conceptos y alcances de la institución de la familia y del matrimonio, separando cada vez estos conceptos uno de otro; y concluyendo que el segundo es una de los tantos tipos de familia que existen.

Como ejemplos de avances jurídicos en pro de las Uniones de Hecho tenemos el Pleno Jurisdiccional de Familia del año 1998, el cual determina que para reclamar derechos personales, como el pago de una pensión alimenticia o de una indemnización, no se requiere de una declaración judicial de reconocimiento de una Unión de Hecho previa, en tanto el reclamo de esas pretensiones, luego de la terminación de forma unilateral por uno de los convivientes, puede efectuarse en un proceso en el que también se determine la existencia de la unión convivencial. Otro avance fue la posibilidad de que se publicite en las partidas registrales de los bienes adquiridos por los concubinos, su situación de hecho (su concubinato).

Otro avance importante que marcó precedente en materia de las Uniones de Hecho son las que se dieron a través de la Jurisprudencia Constitucional, por ejemplo la sentencia recaída sobre el Expediente N° 06572-2006-PA/TC, la cual reconoce el derecho a acceder a una pensión de viudez por parte del concubino sobreviviente. La cual sigue la línea de EXP. N.° 09708-2006-PA/TC el cual señala *“la declaración de la Unión de Hecho sustituye a la Partida de Matrimonio; en tal razón le corresponde la pensión de viudez, además de considerar que las pensiones tienen la calidad de bienes que integran la sociedad de gananciales porque sirven*

---

<sup>27</sup>En algunos casos inspirada por legislación y jurisprudencia extranjera.

*para el sustento de de la familia y al fallecimiento del causante se reconoce a la viuda una pensión”.*

Finalmente el mas grande avance de los últimos años es la dación de la Ley N° 30007, ya que hasta antes esta ley, la declaración judicial o notarial del reconocimiento de las Uniones de Hecho, no constituía taxativamente un acto inscribible en el Registro Personal. Por otro lado esta ley permite que el concubino pueda heredar con relación a su conviviente causante.

Que si bien han existido avances en relación a las Uniones de Hecho estos son insuficientes, ya que cada vez la realidad está desbordando al derecho, y no es lógico esperar decenas de años mas para que se le vayan reconociendo uno a uno los derechos que las Uniones de Hecho debieran tener, solo por el hecho de ser un tipo de familia.

Actualmente no existe un correcto desarrollo legislativo en materia de las Uniones de Hecho y si a esto le adicionamos la falta iniciativa política la cual impide que creen normas que traerán consigo una equiparación real y total de las Uniones de Hecho con relación al matrimonio civil.

Por lo que si bien la normatividad relacionada es insuficiente para cubrir con las necesidades y el reconocimiento de derechos propios de toda familia, esto no es excusa para que no exista un correcto desarrollo jurisprudencial, no solo constitucional, sino también la ordinaria especializada en materia de familia.

Siendo la jurisprudencia considerada –también- como una fuente del derecho debiera a coadyuvar con nuestra sociedad a través del establecimiento de una verdadera doctrina jurisprudencial y de jurisprudencia de observancia obligatoria en materia de Uniones de Hecho

En conclusión existe escasa normatividad en materia de las Uniones de Hecho, la cual genera un desamparo legal a las Uniones de Hecho, esta desprotección puede ser superada con una correcta iniciativa política y social. Tanto las oficinas gubernamentales como el sector privado y social, pueden contribuir con el país dando iniciativas legislativas en pro de las Uniones de Hecho, ya que no son sólo un fenómeno histórico, sino un hecho vigente en nuestra realidad y así lograr proteger a miles de familias peruanas que viven en comunidad de hecho, a través de una regulación justa y acorde al interés social.



## **Conclusiones.**

- Se concluye, que la familia es la célula básica, permanente y natural de toda sociedad, la cual necesita de la protección por parte del Estado y la Sociedad misma. Además esta trasciende al matrimonio y engloba a todos los tipos de uniones formales y no formales existentes en el planeta.
- Se concluye, que nuestro Ordenamiento Jurídico Peruano recoge la tesis del concubinato perfecto, atribuyéndole a estos derechos personales y patrimoniales, así como obligaciones semejantes al matrimonio.
- Se concluye, que el Juez o el Notario solo declaran la Unión de Hecho como tal, mas no la reconocen, porque el reconocimiento viene del mandato constitucional con el cumplimiento de requisitos que éste exige. Y que para lograr una mayor protección de los derechos personales y patrimoniales no basta que la convivencia sea declarada por un Juez o Notario, sino que es sumamente necesaria la inscripción de esa declaración en el Registro Público correspondiente, dándole así la publicidad debida y sustituyendo así a la partida de matrimonio.
- Se concluye, que existen los suficientes fundamentos facticos que derivan de la realidad peruana, que reconocen socialmente a las Uniones de Hecho y le atribuyen a esta, derechos y obligaciones sociales congruentes a los del matrimonio; los cuales derivan en la creación del status de conviviente. Por lo que estas deberían poder acceder al programa de adopciones, por ser un tipo de familia.
- Se concluye, que actualmente las Uniones de Hecho ya no son instituciones precarias y/o efimeras como antiguamente se consideraban; si no que por el contrario son instituciones sólidas que reflejan una realidad peruana en crecimiento.

- Se concluye, que existen los suficientes fundamentos jurídicos, como lo son las normas constitucionales, la ley y la jurisprudencia, para afirmar que se les debe reconocer el derecho de adoptar a niños declarados judicialmente en abandono, por parte de las Uniones de Hecho reconocidas por el estado.
- Se concluye, que la Constitución Política inspirara a nuestro Ordenamiento Jurídico Peruano, por ello las normas de inferior jerarquía deben desarrollar lo estipulado por esta. Por lo que el Artículo N° 382 del Código Civil no desarrolla correctamente lo contemplado por la Constitución en sus Artículos Ns° 4 y 5; originandoun vacío legal por insuficiencia normativa de la ley ordinaria.
- Se concluye, que la Constitución Política vigente no impide que las Uniones de Hecho puedan adoptar; sino que existe una interpretación y desarrollo sustantivo insuficiente del artículo N° 5 de la Constitución Política.
- Se concluye, que en el Perú existe escasa normatividad en materia de las Uniones de Hecho, generando desamparo legal a las Uniones de Hecho, y avivando el descontento social a un creciente sector poblacional peruano que vive en unidad de hecho.
- Se concluye, que el proceso hacia la consolidación de la Institución Jurídica de la Unión de Hecho aún se encuentra en etapa de desarrollo. La jurisprudencia dada por el Tribunal Constitucional y aportes de la doctrina están coadyuvando al reconocimiento de un mayor número de derechos que tienen las Uniones de Hecho y que le son inherentes a todas las familias.

## **Recomendaciones.**

- Se recomienda, interpretar correctamente el artículo N° 5 de la Constitución Política y así darles alas Uniones de Hecho una real semejanza jurídica con relación a los matrimonios civiles.
- Se recomienda, la modificación del Artículo N° 382 del Código Civil, permitiendo que las Uniones de Hecho puedan adoptar al igual que los cónyuges; debiendo quedar redactado de la siguiente manera: “nadie puede ser adoptado por más de una persona, a no ser por los cónyuges y las Uniones de Hecho reconocidas por el Estado”.
- Se recomienda, actualizar nuestro aparato normativo en general, ya que actualmente no existe un correcto desarrollo legislativo en materia de las Uniones de Hecho; y así subsanar los vacíos normativos que actualmente existen y que desprotegen a los concubinos.
- Se recomienda, exigir a nuestros políticos, para que tengan una proba iniciativa política, la cual permitirá que se creen normas que busquen traer consigo una equiparación real y total de las Uniones de Hecho con relación al matrimonio civil; dándole así la protección legal que la Constitución Política propugna.
- Se recomienda, que el sector privado y social, contribuya con el país, utilizando los mecanismos que la ley señala, para proponer iniciativas legislativas en pro de las Uniones de Hecho, ya que son parte de nuestra realidad peruana.

## **Objetivos Alcanzados.**

- Se determinó, que las Uniones de Hecho Reconocidas tiene derecho a adoptar niños declarados en abandono, no sólo por ser un tipo de familia; sino por la interpretación del mandato Constitucional.
- Se determinó, que la normatividad Constitucional actual en materia de familia es suficiente para reconocerles el derecho, que tienen las Uniones de Hecho jurídicamente reconocidas, de adoptar.
- Se determinó, que existe una desprotección jurídica respecto de las Uniones de Hecho reconocidas, con relación a su incapacidad de poder adoptar.
- Se determinó, que actualmente el origen de la familia es determinante para acceder al programa de adopción en el Perú; pero que por los fundamentos expuestos en esta investigación; esto no se debería dar, ya que las Uniones de Hecho son un tipo de familia que tiene carácter permanente.

## **Referencias.**

### **Referencias Libros:**

- Aguilar Llanos, B. (2010). La Familia en el Código Civil Peruano. Lima, Perú. Editorial San Marcos E.I.R.L.
- Basadre Grohmann, J. (1937). Historia del Derecho Peruano. Lima, Perú. Editorial Biblioteca Peruana de Ciencias Jurídicas.
- Bautista Tomá, P. & Herrero Pons, Jorge. (2006). Manual de Derecho de Familia. Lima, Perú: Editorial Ediciones Jurídicas.
- Belluscio, A. (1967). Nociones de Derecho de Familia. Buenos Aires, Argentina: Editorial Astrea.
- Belluscio, A. (1981). Manual de Derecho de Familia. 2 Tomos. Buenos Aires, Argentina: Editorial Depalma.
- Bossert, G. (1990). Régimen Jurídico del Concubinato. Buenos Aires, Argentina: Editorial Astrea.
- Bossert, A. & Zamoni, E. (1989). Manual de Derecho de Familia. Buenos Aires, Argentina: Editorial Astrea.
- Cayro Cari, R. (2012). Libro Especialización en Derecho de Familia. Lima, Perú: Editorial del Poder Judicial.





- Corral Talciani, H. (2005). *Derecho y Derechos de la Familia*. Lima, Perú: Editorial Grijley.
- Couture, E. (1937). *Concubinato y Sociedad de Hecho*. Argentina, Buenos Aires: Editorial Antología Jurídica.
- Cornejo Chávez, H. (1999). *Derecho Familiar Peruano*, Tomo I. Lima, Perú: Gaceta Jurídica Editores S. R. L.
- Escobar Velez, E. & López Hurtado, B. (1997). *La Unión Marital de Hecho*. Colombia, Medellín: Editora Jurídica Colombiana.
- Espín Cánovas, D. (1982). *Manual de Derecho Civil Español*. Vol. IV. Familia. Madrid, España: Editorial Revista de Derecho Privado.
- Gutierrez Camacho, W. (2005). *La Constitución Comentada*. Lima, Perú: Editorial Gaceta Jurídica.
- GutierrezCamacho, W. (2007). *Vocabulario de Uso Judicial*. Lima, Perú: Editorial Gaceta Jurídica.
- HinostrozaMínguez, A. (2005). *Comentarios al Código Procesal Civil*. Lima, Perú: Editorial Gaceta Jurídica.
- Jara Quispe, R. & Gallegos Canales. Y. (2011). *Manual de Derecho de Familia*. Lima, Perú: Editorial Juristas Editores E.I.R.L.

- Martinel, J. & Areces Pinol, M. (1998). Uniones de Hecho. España: Ediciones de la Universidad de Leida.
- Montoya Calle, M. (2006). Matrimonio y Separación de Hecho. Lima, Perú: Editorial San Marcos.
- Morales Ospina, J. (1984). Derecho de Familia Teórico y Práctico. Bogotá, Colombia: Editorial El Decálogo.
- Peralta Andia, J. (2008). Derecho de Familia en el Código Civil. Lima, Perú: Editorial Moreno S.A.
- Placido Vilcachagua, A. (2001). Manual de Derecho de Familia. Lima, Perú: Editorial Gaceta Jurídica.
- Ramos Plazos, R. (2009). Derecho de Familia. Santiago, Chile: Editorial Jurídica de Chile.
- Vásquez García, Y. (1998). Derecho de familia, Tomo I. Lima, Perú: Editorial Huallaga.
- Valverde, E. (1942). El Derecho de Familia. Tomo I. Lima, Perú: Imprenta del Ministerio de Guerra.
- VarsiRospigliosi, E. (2012). Tratado de Derecho de Familia. Lima, Perú: Editorial Gaceta Jurídica.

- Yugano, A. (1989). Manual Teórico Práctico de Derecho de Familia. Buenos, Argentina: Ediciones Jurídicas.
- Zannoni, E. (1970). El Concubinato. Buenos Aires- Argentina: Editorial Depalma.

#### **Referencias Sitios Web.**

- Placido Vilcachagua, A. (2008, 21 de abril). El principio de Reconocimiento Integral de las Uniones de Hecho según el Tribunal Constitucional. Blog de Alex Placido. Recuperado de <http://blog.pucp.edu.pe/item/22146/el-principio-de-reconocimiento-integral-de-las-uniones-de-hecho-segun-el-tribunal-constitucional>.
- Placido Vilcachagua, A. (2014, 03 de abril). La Admisión de La Convivencia Homoafectiva como un Tipo de Familia Constitucionalmente Protegida. Blog de Alex Placido. Recuperado de <http://blog.pucp.edu.pe/blog/alexplacido>.

## **Referencias Leyes.**

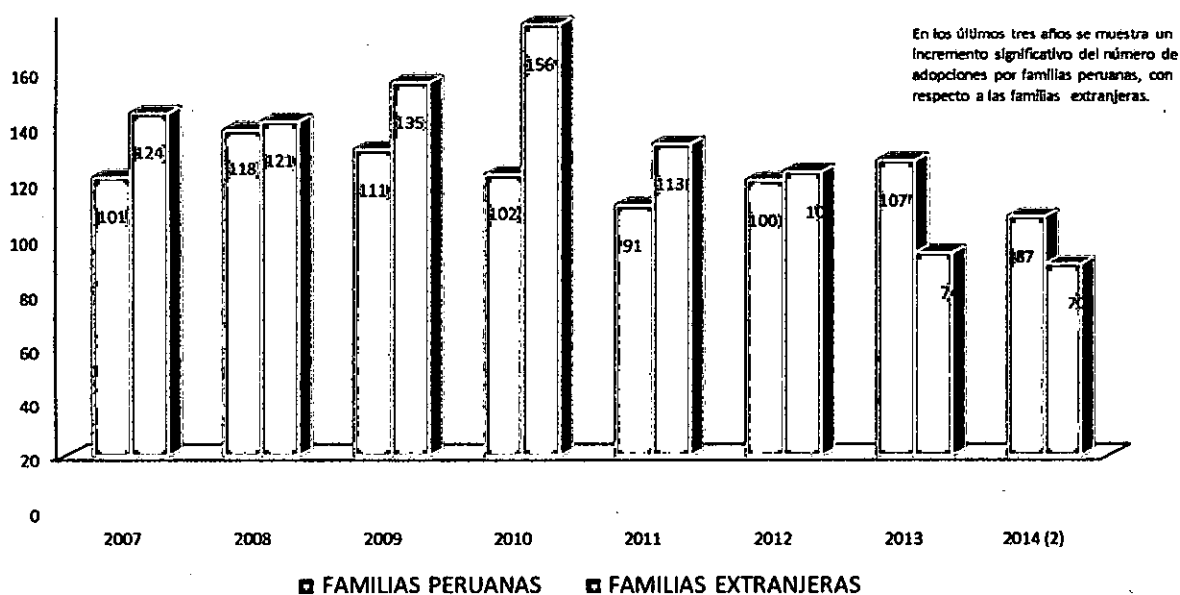
- Constitución Política del Perú de 1979.
- Constitución Política del Perú de 1993.
- Decreto Legislativo N° 295. Código Civil Peruano (25.07.1984).
- Decreto Legislativo N° 768. Código Procesal Civil Peruano (04.03.1992).
- Ley N° 27337. Código de los Niños y Adolescentes (07.08.2000).
- Ley N° 30007. (17.04.2013).
- Ley N° 26662. Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos (22.09.1996).

## **ANEXOS.**

RU	Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables	Viceministerio de Poblaciones Vulnerables	Dirección General de Adopciones
----	--	---	---------------------------------

**NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES ADOPTADOS POR TIPO DE FAMILIA <sup>(1)</sup>**  
**2007 - 2014<sup>(2)</sup>**

AÑO	FAMILIAS PERUANAS					FAMILIAS EXTRANJERAS			TOTAL
	Familias peruanas residentes en Perú	Familias peruanas residentes en el extranjero	Familias mixtas <sup>(3)</sup> residentes en Perú	Familias mixtas <sup>(3)</sup> residentes en el extranjero	Sub Total	Familias extranjeras residentes en Perú	Familias extranjeras residentes en el extranjero	Sub Total	
2007	81	6	—	14	101	—	124	124	225
2008	96	1	—	21	118	—	121	121	239
2009	101	4	—	6	111	—	135	135	246
2010	95	0	—	7	102	—	156	156	258
2011	74	2	—	15	91	—	113	113	204
2012	79	2	2	17	100	0	103	103	203
2013	81	4	5	17	107	3	71	74	181
2014 <sup>(2)</sup>	74	0	7	6	87	2	68	70	157



Fuente y elaboración: Dirección General de Adopciones - MIMP

(1) Este resultado incluye las Adopciones Prioritarias

(2) Información al 31 de octubre 2014

(3) Para efectos del presente cuadro, se entiende por familias mixta aquella en la que por lo menos uno de sus integrantes es peruano o peruana



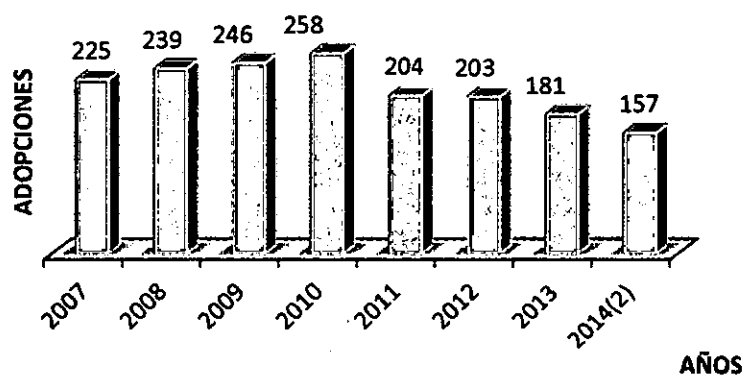
PERÚ

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones VulnerablesViceministerio de  
Poblaciones VulnerablesDirección General  
de Adopciones

# NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES ADOPTADOS ANIVEL NACIONAL<sup>(1)</sup>

2007-2014<sup>(2)</sup>

AÑO	Número de Adopciones
2007	225
2008	239
2009	246
2010	258
2011	204
2012	203
2013	181
2014 <sup>(2)</sup>	157



Fuente y elaboración: Dirección General de Adopciones- MIMP

(1) Este resultado incluye las Adopciones Prioritarias

(2) Información al 31 de octubre 2014

493010

NORMAS LEGALES

El Peruano  
Miércoles 17 de abril de 2013

## PODER LEGISLATIVO

## CONGRESO DE LA REPÚBLICA

LEY N° 30007

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

POR CUANTO:

El Congreso de la República  
Ha dado la Ley siguiente:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA;

Ha dado la Ley siguiente:

**LEY QUE MODIFICA LOS ARTÍCULOS 326, 724, 816 Y 2030 DEL CÓDIGO CIVIL, EL INCISO 4 DEL ARTÍCULO 425 Y EL ARTÍCULO 831 DEL CÓDIGO PROCESAL CIVIL Y LOS ARTÍCULOS 35, 38 Y EL INCISO 4 DEL ARTÍCULO 39 DE LA LEY 26662, A FIN DE RECONOCER DERECHOS SUCESORIOS ENTRE LOS MIEMBROS DE UNIONES DE HECHO**

**Artículo 1. Objeto de la Ley**

La presente Ley tiene por objeto reconocer derechos sucesorios entre un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que conforman una unión de hecho.

**Artículo 2. Procedencia para el reconocimiento de derechos sucesorios**

Para que la unión de hecho dé lugar a derechos sucesorios es requisito que reúna las condiciones señaladas en el artículo 326 del Código Civil y se encuentre vigente al momento del fallecimiento de cualquiera de sus miembros.

**Artículo 3. Reconocimiento de derechos sucesorios**

Para los efectos de la presente Ley, se reconocen derechos sucesorios a favor de los miembros de uniones de hecho inscritas en el Registro Personal, de conformidad con lo establecido en el artículo 49 de la Ley 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, o reconocidas por la vía judicial.

Sin perjuicio de lo antes establecido, el integrante sobreviviente puede solicitar el reconocimiento judicial de la unión de hecho si antes del fallecimiento del causante no se hubiera realizado la inscripción registral indicada en el párrafo anterior.

**Artículo 4. Incorporación de texto en el artículo 326 del Código Civil**

Incorpórase al artículo 326 del Código Civil, como último párrafo, el texto siguiente:

"Las uniones de hecho que reúnan las condiciones señaladas en el presente artículo producen, respecto de sus miembros, derechos y deberes sucesorios, similares a los del matrimonio, por lo que las disposiciones contenidas en los artículos 725, 727, 730, 731, 732, 822, 823, 824 y 825 del Código Civil se aplican al integrante sobreviviente de la unión de hecho en los términos en que se aplicarían al cónyuge."

**Artículo 5. Modificación del artículo 724 del Código Civil**

Modifícase el artículo 724 del Código Civil conforme al siguiente texto:

**"Artículo 724.- Herederos forzosos**

Son herederos forzosos los hijos y los demás descendientes, los padres y los demás

ascendientes, el cónyuge o, en su caso, el integrante sobreviviente de la unión de hecho."

**Artículo 6. Modificación del artículo 816 del Código Civil**

Modifícase el artículo 816 del Código Civil conforme al siguiente texto:

**"Artículo 816.- Órdenes sucesorios**

Son herederos del primer orden, los hijos y demás descendientes; del segundo orden, los padres y demás ascendientes; del tercer orden, el cónyuge o, en su caso, el integrante sobreviviente de la unión de hecho; del cuarto, quinto y sexto órdenes, respectivamente, los parientes colaterales del segundo, tercer y cuarto grado de consanguinidad.

El cónyuge o, en su caso, el integrante sobreviviente de la unión de hecho también es heredero en concurrencia con los herederos de los dos primeros órdenes indicados en este artículo."

**Artículo 7. Incorporación del inciso 10 al artículo 2030 del Código Civil**

Incorpórase el inciso 10 al artículo 2030 del Código Civil, conforme al siguiente texto:

**"Artículo 2030.- Actos y resoluciones registrables**

Se inscriben en este registro:

(...)

10.- Las uniones de hecho inscritas en vía notarial o reconocidas por vía judicial."

**Artículo 8. Modificación del inciso 4 del artículo 425 del Texto Único Ordenado del Código Procesal Civil**

Modifícase el inciso 4 del artículo 425 del Texto Único Ordenado del Código Procesal Civil, conforme al siguiente texto:

**"Artículo 425.- Anexos de la demanda**

A la demanda debe acompañarse:

(...)

4. La prueba de la calidad de heredero, cónyuge o, en su caso, de integrante sobreviviente de la unión de hecho, curador de bienes, administrador de bienes comunes, albacea o del título con que actúe el demandante, salvo que tal calidad sea materia del conflicto de intereses y en el caso del procurador oficioso;

(...)"

**Artículo 9. Incorporación de texto en el artículo 831 del Texto Único Ordenado del Código Procesal Civil**

Incorpórase un párrafo final en el artículo 831 del Texto Único Ordenado del Código Procesal Civil, conforme al siguiente texto:

**"Artículo 831.- Admisibilidad**

(...)

De ser el caso, se acompaña a la solicitud la constancia de inscripción de la unión de hecho en el Registro Personal."

**Artículo 10. Modificación de los artículos 35, 38 y del inciso 4 del artículo 39 de la Ley 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos**

Modifícanse los artículos 35, 38 y el inciso 4 del artículo 39 de la Ley 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, conforme al siguiente texto:

"Artículo 35.- Solicitud.- La comprobación de testamentos se solicita mediante petición escrita que suscribirá:

1. Quien por su vínculo familiar con el causante se considere heredero forzoso o legal, incluido el integrante sobreviviente de la unión de hecho reconocida conforme a ley;
2. Quien se considere instituido heredero voluntario o legatario, y;
3. Quien sea acreedor del testador o del presunto



sucesor.

**Artículo 38°.- Procedencia.-** La solicitud será presentada por cualquiera de los interesados a que alude el artículo 815 del Código Civil, o por el integrante sobreviviente de la unión de hecho reconocida conforme a ley, ante el notario del lugar del último domicilio del causante.

**Artículo 39°.- Requisitos.-** La solicitud debe incluir:

(...)

4. Partida de matrimonio o la inscripción en el Registro Personal de la declaración de la unión de hecho, adjuntándose, según sea el caso, el testimonio de la escritura pública o la copia certificada de la sentencia judicial firme;

(...)\*

Comuníquese al señor Presidente Constitucional de la República para su promulgación.

En Lima, a los veinticinco días del mes de marzo de dos mil trece.

VÍCTOR ISLA ROJAS  
Presidente del Congreso de la República

MARCO TULIO FALCONÍ PICARDO  
Primer Vicepresidente del Congreso de la República

AL SEÑOR PRESIDENTE CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA

POR TANTO:

Mando se publique y cumpla.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, a los dieciséis días del mes de abril del año dos mil trece.

OLLANTA HUMALA TASSO  
Presidente Constitucional de la República

JUAN F. JIMÉNEZ MAYOR  
Presidente del Consejo de Ministros

925847-1

### LEY N° 30008

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

POR CUANTO:

El Congreso de la República  
Ha dado la Ley siguiente:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA;  
Ha dado la Ley siguiente:

## LEY QUE CREA LA DISTINCIÓN AL MÉRITO SANTIAGO ANTÚNEZ DE MAYOLO GOMERO DE RECONOCIMIENTO AL INVESTIGADOR QUE CONTRIBUYE AL DESARROLLO DE LA CIENCIA, LA TECNOLOGÍA Y LA INNOVACIÓN TECNOLÓGICA

**Artículo 1.** Creación de la Distinción al Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero

Créase la Distinción al Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero que otorga anualmente, en el mes de noviembre, el Consejo Nacional de Ciencia, Tecnología e Innovación Tecnológica (Concytec) a los ciudadanos peruanos que, como resultado de sus trabajos e

investigaciones, contribuyan al desarrollo de la ciencia, la tecnología y la innovación tecnológica.

**Artículo 2.** Medallas de la Orden del Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero

La Distinción al Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero es otorgada en acto público con la entrega de las siguientes medallas:

- Medalla de la Orden del Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero a la investigación en ciencia.
- Medalla de la Orden del Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero a la investigación en tecnología.
- Medalla de la Orden del Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero a la investigación en innovación tecnológica.

**Artículo 3.** Presentación de propuestas

Las propuestas para el otorgamiento de la presente distinción son presentadas por los congresistas de la República, las universidades, los institutos de investigación, los colegios profesionales y las organizaciones de las empresas privadas.

El Consejo Nacional de Ciencia, Tecnología e Innovación Tecnológica (Concytec) es el encargado de recibir las propuestas y elaborar los expedientes correspondientes.

**Artículo 4.** Aprobación de la distinción

El otorgamiento de la Distinción al Mérito Santiago Antúnez de Mayolo Gómero es aprobado por una comisión integrada por las siguientes personas:

- El presidente del Consejo Nacional de Ciencia, Tecnología e Innovación Tecnológica (Concytec), quien la preside.
- El presidente de la Comisión de Ciencia, Innovación y Tecnología del Congreso de la República.
- Un representante del Consejo Nacional de la Competitividad.
- Un representante del ministerio al que corresponda la investigación.
- Un representante del Instituto Nacional de Defensa de la Competencia y de la Protección de la Propiedad Intelectual (Indecopi).
- Un representante de la Asamblea Nacional de Rectores (ANR).

### DISPOSICIÓN COMPLEMENTARIA

**ÚNICA.** Reglamento de la Ley

El Poder Ejecutivo, en un plazo de sesenta días, reglamenta la presente Ley.

Comuníquese al señor Presidente Constitucional de la República para su promulgación.

En Lima, a los veinticinco días del mes de marzo de dos mil trece.

VÍCTOR ISLA ROJAS  
Presidente del Congreso de la República

MARCO TULIO FALCONÍ PICARDO  
Primer Vicepresidente del Congreso de la República

AL SEÑOR PRESIDENTE CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA

POR TANTO:

Mando se publique y cumpla.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, a los dieciséis días del mes de abril del año dos mil trece.

OLLANTA HUMALA TASSO  
Presidente Constitucional de la República

JUAN F. JIMÉNEZ MAYOR  
Presidente del Consejo de Ministros

925848-1



PERÚ

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables

Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables

Dirección General  
de Adopciones

ANEXO 04.

## FICHA DE INSCRIPCIÓN DE SOLICITANTES DE ADOPCIÓN

Fecha: \_\_\_\_\_

Nº: \_\_\_\_\_

### I. DATOS PERSONALES (De la Solicitante)

#### 1.1 Generales

a. Nombres y Apellidos:

b. Edad:

c. Lugar y Fecha de Nacimiento:

d. Documento de Identidad: (Marcar con "X" donde corresponda)

DNI ( )

Carné de extranjería ( )

Nº \_\_\_\_\_

Nº \_\_\_\_\_

e. Domicilio: (Consignar dirección exacta )

f. Teléfonos

Celular :

Fijo:

g. Correo electrónico:

h. Estado civil actual: (Marcar con "X" donde corresponda)

Soltera ( )

Casada ( )

Viuda ( )

Divorciada ( )

Fecha de matrimonio civil: \_\_\_\_/\_\_\_\_/\_\_\_\_



PERU

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables

Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables

Dirección General  
de Adopciones

## 1.2 Educación, Ocupación e Ingresos Económicos

a. Nivel de instrucción alcanzado: <i>( Marcar con "X" donde corresponda)</i>	
Ninguno ( )      Primaria ( )      Secundaria ( )      Técnico ( )      Superior ( )      Otros ( )	
¿Culminó el nivel de instrucción señalado?      Sí ( )      No ( )	
b. Profesión u oficio:	
c. Trabajadora dependiente ( ) <i>(Marcar con "X" sólo si corresponde)</i>	
d. Ocupación Actual:	
e. Centro de Trabajo:	
f. Dirección del Centro de Trabajo:	
g. Teléfono del Centro de Trabajo:	
h. Ingreso Mensual sustentable (sueldo bruto)	
i. Trabajadora Independiente ( ) <i>(Marcar con "X" sólo si corresponde)</i>	
j. Ocupación actual:	
k. Ingreso promedio mensual sustentable:	

## 1.3 Salud y Previsión

a. Seguro de salud	
Sí ( )	No ( )      Tipo de seguro:
b. Seguro de Vida	
Sí ( )	o ( )
c. Afiliada a sistema de pensiones	
Sí ( )	No ( )
d. Estado de salud actual:	



PERÚ

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables

Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables

Dirección General  
de Adopciones

## I. DATOS PERSONALES (Del solicitante)

### 1.1 Generales

a. Nombres y Apellidos:

b. Edad:

c. Lugar y Fecha de Nacimiento:

d. Documento de Identidad: (Marcar con "X" donde corresponda)

DNI ( )

Nº

Carné de extranjería ( )

Nº

e. Domicilio: (Consignar dirección exacta )

f. Teléfonos

Celular :

Fijo:

g. Correo electrónico:

h. Estado civil actual: (Marcar con "X" donde corresponda)

Soltero ( )

Casado ( )

Viudo ( )

Divorciado ( )

Fecha de matrimonio civil: \_\_\_\_/\_\_\_\_/\_\_\_\_

### 1.2 Educación, Ocupación e Ingresos Económicos

a. Nivel de instrucción alcanzado: ( Marcar con "X" donde corresponda)

Ninguno ( )

Primaria ( )

Secundaria ( )

Técnico ( )

Superior ( )

Otros ( )

¿Culminó el nivel de instrucción señalado?

Sí ( )

No ( )



b. Profesión u oficio:	
c. Trabajador dependiente ( ) <i>(Marcar con "X" sólo si corresponde)</i>	
d. Ocupación Actual:	
e. Centro de Trabajo:	
f. Dirección del Centro de Trabajo:	
g. Teléfono del Centro de Trabajo:	
h. Ingreso Mensual sustentable (sueldo bruto)	
i. Trabajador Independiente ( ) <i>(Marcar con "X" sólo si corresponde)</i>	
j. Ocupación actual:	
k. Ingreso promedio mensual sustentable:	

### **1.3 Salud y previsión**

a. Seguro de salud		
Sí ( )	No ( )	Tipo de seguro:
b. Seguro de Vida		
Sí ( )	No ( )	
c. Afiliado a sistema de pensiones		
Sí ( )	No ( )	
d. Estado de salud actual:		

**PERÚ****Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables****Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables****Dirección General  
de Adopciones****II. COMPOSICIÓN FAMILIAR****a. Hijo/a/s biológico/a/s:**

Sí ( )	No ( )	¿Cuántos? ( )		
Nombres y apellidos:	Edad y fecha de <u>nacimiento</u>	Ocupación	<u>Estado de salud</u>	¿Reside con usted?

**b. Hijo/a/s adoptivo/a/s:**

Sí ( )	¿Cuántos? ( )	Fecha de Adopción:		
No ( )				
Nombres y apellidos:	Edad y fecha de <u>nacimiento</u>	Ocupación	<u>Estado de salud</u>	¿Reside con usted?

**. Otras personas que residen con usted/es en la vivienda:**

pellidos y Nombres	Parentesco/Relación	Edad	Ocupación	Estado de salud



PERÚ

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables

Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables

Dirección General  
de Adopciones

### III. VIVIENDA

3.1	Propia ( )	Alquilada ( )	Otros ( ) _____
3.2	Tipo:		
	Casa ( )	Departamento ( )	Otros (especificar) _____
3.3	Área de vivienda(en metros cuadrados):		
	Total: _____		
	Construida: _____		
3.4	Distribución de la vivienda:		
3.5	Servicios:		
	Energía eléctrica ( )	Agua potable ( )	Desagüe ( )
	Otros servicios: _____		
3.6	Material de construcción:		
	Paredes: _____		
	Techo: _____		
	Piso: _____		
*Adjuntar un plano de ubicación (detallando principales avenidas, calles y señalar puntos de referencia a la vivienda).			

**IV. PREPARACIÓN PARA EL PROCESO DE ADOPCIÓN**

	Día	Mes	Año
a. Fecha de asistencia a la sesión informativa:			
b. Fechas de asistencia a reuniones de taller de preparación:			

**V. PROCESO DE ADOPCIÓN ANTERIOR**

5.1 ¿Se ha/n presentado antes al proceso de adopción?
Sí ( )      No ( )      ¿Cuántas veces? _____
5.2 Año/s:
5.3 ¿Culminó el proceso de preparación?
Sí ( )      No ( )
5.4 ¿Culminó el proceso de evaluación?
Sí ( )      No ( )

**VI. MOTIVOS POR LOS QUE DESEA ADOPTAR**






## VII. ANTECEDENTES, CONDICIONES DE SALUD Y DE DESARROLLO DEL NIÑO, NIÑA O ADOLESCENTE A ADOPTAR (NNA)

Teniendo en cuenta la información recibida en la sesión informativa y taller de preparación, se siente/n dispuesto/a/s para asumir la adopción de un NNA que presente lo/s siguiente/s:

7.1 ANTECEDENTES	SI	NO
a) Nacido(a) como consecuencia de incesto		
b) Padres con enfermedad psiquiátrica (esquizofrenia, paranoia, etc.)		
c) Padres con epilepsia		
d) Niña, niño o adolescente víctima de abuso sexual		
e) Niña, niño o adolescente actualmente sano, que al nacer fue diagnosticado/a preliminarmente con sífilis congénita.		

7.2 CONDICIONES DE SALUD Y DESARROLLO	SI	NO
a) Salud estable que requiere seguimiento médico (soplo, hipotiroidismo, desnutrición crónica, etc.)		
b) Condiciones de salud que requieran intervención quirúrgica menor (labio leporino, estrabismo, etc.)		
c) Niña, niño o adolescente con trastorno de déficit de atención e hiperactividad (TDAH)		

7.3 ¿Se siente/n preparado/a/s para asumir la adopción de una niña, niño o adolescente de adopciones prioritarias?:	SI	NO
a) Niñas, niños y adolescentes con necesidades especiales		
b) Niñas, niños y adolescentes con problemas de salud		
c) Niñas y niños mayores (A partir de 09 años)		
d) Adolescentes (De 12 años hasta 17 años 11 meses)		
e) Grupos de hermanos		



PERÚ

Ministerio  
de la Mujer y  
Poblaciones Vulnerables

Viceministerio de  
Poblaciones Vulnerables

Dirección General  
de Adopciones

## VIII. ADOPCIÓN FUERA DEL LUGAR DE RESIDENCIA DE LOS SOLICITANTES

**8.1 En caso de ser designado/a para la adopción de un NNA que resida en una ciudad diferente a la suya, ¿tendría disponibilidad para viajar?**

Si ( )

No ( )

**En caso su respuesta sea negativa, indicar por qué**

-----  
-----

Formulo la presente declaración en virtud del Principio de Presunción de Veracidad previsto en los artículos IV numeral 1.7 y 42° de la Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobada por la Ley N° 27444.

\_\_\_\_\_  
**Firma**

**Nombre y Apellido de la solicitante:**

.....

**DNI:**.....

\_\_\_\_\_  
**Firma**

**Nombre y Apellido del solicitante:**

.....

**DNI:**.....



## **IX. ANEXO**

### **9.1 ASPECTOS A TOMAR EN CUENTA PARA LA AUTOBIOGRAFÍA:**

**Cabe señalar que la autobiografía tiene que ser escrita en forma individual y con la sinceridad del caso.**

#### ***HISTORIA PERSONAL***

1. ¿Quiénes conforman su familia de origen y cómo fueron sus relaciones familiares?
2. Relatar cómo han sido las diferentes etapas de su vida (niñez, adolescencia, juventud, adultez, vida de pareja, etc.)
3. ¿Qué situaciones han causado mayor impacto en su vida? (sean estos positivos o negativos) ¿Por qué?
4. ¿Cuáles han sido y/o son las personas más importantes en su vida? ¿Por qué?
5. ¿Cómo se describe a sí mismo/a?

#### ***HISTORIA DE PAREJA***

1. ¿Ha estado casado/a o ha convivido con otra persona antes de su relación actual?
2. ¿Tiene hijo/a/s de relaciones anteriores? ¿Cómo es la relación con su/s hijo/a/s?
3. Relate la historia de su relación de pareja actual.
4. ¿Tiene hijo/a/s con su pareja actual?

#### ***SOBRE SU DECISIÓN DE ADOPTAR***

1. ¿Existen problemas de infertilidad? ¿Cuál es el diagnóstico?, ¿Qué tratamientos han realizado y por cuánto tiempo? ¿Cómo afrontó/afrontaron esta situación?
2. ¿Cómo tomó/tomaron la decisión de adoptar?
3. ¿Qué significa para usted la posibilidad de ser madre o padre adoptivo?
4. ¿Conoce la experiencia de otras personas que han adoptado?
5. ¿Saben otros miembros de su familia o amigos/as cercanos/as acerca de su decisión de adoptar a un niño, niña o adolescente?
6. ¿Cómo abordará la comunicación de los orígenes del niño, niña o adolescente por adoptar?



## **INDICACIONES PARA LA PRESENTACIÓN DE LA CARPETA DEL/LA SOLICITANTE**

- Adjuntar fotografías actuales de la/los solicitantes.
- Adjuntar fotografías de los ambientes internos de la vivienda y del dormitorio destinado para el niño, niña o adolescente.
- Las fotografías deben ser a color, tamaño jumbo y estar impresas o pegadas en hojas bond A-4.
- Las autobiografías son individuales, deben tener una extensión promedio de 03 hojas en letra Arial, tamaño 11, a espacio y medio.
- Adjuntar la Constancia de Participación en Sesión y Taller de Preparación.
- La ficha de inscripción, las autobiografías, las fotografías, el plano (croquis) de ubicación de la vivienda y la constancia de participación en sesión y taller deberán ser presentadas en Mesa de Partes de la Dirección General de Adopciones, en un folder manila tamaño A-4.

**Muchas gracias,  
Dirección General de Adopciones**

## ANEXO 05.



### RESOLUCIÓN DEL SUPERINTENDENTE ADJUNTO DE LOS REGISTROS PÚBLICOS N° 088 -2011-SUNARP/SA

Lima, 29 NOV. 2011

Vistos, los Informes N° 141-2010-SUNARP/GR, del 23 de agosto de 2011, Informe Nro. 283-2011-SUNARP/GR y N° 01 -2011-SUNARP-Comisión Resolución N° 195-2010-SUNARP/SN, del 20 de octubre de 2011 y Memorandum Nro. 545-2011-SUNARP/GL de fecha 16.11.2011; y,

#### CONSIDERANDO:



Que, la Sunarp es un organismo público técnico especializado, creado por la Ley N° 26366, encargado de planificar, organizar, normar, dirigir, coordinar y supervisar la inscripción y publicidad de los actos y contratos en los Registros Públicos que integran el Sistema Nacional, siendo uno de sus objetivos dictar las políticas y normas técnico-registrales de los Registros Públicos;



Que, la Sunarp administra el Registro Personal, según lo establecido en el literal a) del artículo 2 de la mencionada Ley, en concordancia con lo dispuesto en la Ley N° 26589;



Que, la Ley N° 29560 amplió los alcances de la Ley N° 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, autorizando a los notarios la tramitación del Reconocimiento de Unión de Hecho y de su Cese como Asuntos No Contenciosos; y, asimismo se estableció la inscripción de los mencionados actos en el Registro Personal;

Que, conforme a la Resolución N° 195-2010-SUNARP/SN, se conformó la Comisión encargada de proponer las normas registrales y otras medidas afines en torno a la inscripción de las Uniones de Hecho, la misma que aprobó la primera propuesta de Directiva el 23 de agosto de 2010, siendo publicado dicho proyecto en la página web de la Sunarp el 13 de setiembre de 2010;

Que, posteriormente revisados los comentarios presentados por usuarios y operadores registrales del Sistema Registral de los Registros Públicos, en etapa de revisión, la Comisión antes indicada fue reconfirmada en sus integrantes iniciales mediante Memorandum Múltiple N° 002-2011-SUNARP/SA, presentando el proyecto final de Directiva, al Superintendente

Adjunto mediante Informe N° 01 -2011-SUNARP-Comisión Resolución N° 195-2010-SUNARP/SN, acompañando la respectiva exposición de motivos;

Que, mediante Resolución Suprema N° 188-2011-JUS publicada el día 07 de octubre de 2011, se da por concluida la designación del cargo de Superintendente Nacional de los Registros Públicos – SUNARP;

Que, el literal c) del artículo 12° del Reglamento de Organización y Funciones de la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos – SUNARP, aprobado por Resolución Suprema N° 139-2002-JUS, y el artículo 13° del Estatuto de la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos – SUNARP, aprobado por Resolución Suprema N° 135-2002-JUS, disponen que el Superintendente Adjunto tiene como una de sus atribuciones, la de reemplazar al Superintendente Nacional, en caso de ausencia o impedimento temporal, así como por delegación de aquél;

De conformidad con las Leyes N° 27594 y 26366, el literal c) del artículo 12° del Reglamento de Organización y Funciones de la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos - SUNARP, aprobado por Resolución Suprema N° 139-2002-JUS, y el artículo 13° del Estatuto, aprobado por Resolución Suprema N° 135-2002-JUS;

Que, el Directorio de la Sunarp, en su sesión N° 271 del 18 de noviembre del presente año, acordó por unanimidad aprobar el mencionado proyecto final de Directiva que establece los criterios registrales para la inscripción de las Uniones de Hecho, su Cese y otros actos inscribibles directamente vinculados, de conformidad con lo establecido en el inciso b) del artículo 18° de la Ley N° 26366 e inciso b) del artículo 12° del Estatuto y del artículo 10° del Reglamento de Organización y Funciones de la SUNARP;

Estando a lo acordado por el Directorio, de conformidad con el inciso v) del artículo 7° del Estatuto de la SUNARP, aprobado por Resolución Suprema N° 135-2002-JUS;

**SE RESUELVE:**

**Artículo 1°.-** Aprobar la Directiva N° 002 -2011-SUNARP/SA, que establece los criterios registrales para la inscripción de las Uniones de Hecho, su Cese y otros actos inscribibles directamente vinculados.





**Artículo 2º.-** Aprobar la implementación del Índice Nacional de Uniones de Hecho, que formará parte del Índice Nacional del Registro Personal.



**Regístrese, comuníquese y publíquese**



  
**Jorge Ortiz Pasco**  
Supleniente del Jefe de los Registros Públicos  
SUNARP

## DIRECTIVA N° 002 -2011-SUNARP/SA

Aprobado por Resolución Nro. 088 -2011-SUNARP/SA

### 1. ANTECEDENTES Y CONSIDERACIONES

En el marco constitucional, desde el año 1979, la sociedad de bienes en el régimen de sociedad de gananciales era reconocida para la unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar por un tiempo determinado por ley, en cuanto les sea aplicable.

Posteriormente, nuestra norma sustantiva, determina los requisitos para su configuración y las causales de su cese, en su artículo 326, estableciendo que cumplidos determinados requisitos, origina una sociedad de bienes que se sujeta al régimen de sociedad de gananciales, en cuanto le fuere aplicable, siempre que dicha unión haya durado por lo menos dos años continuos.



La Ley N° 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, ha sido ampliada por la Ley N° 29560 publicada en el Diario Oficial el Peruano el 16 de julio de 2010 (en adelante la Ley) autorizando a los Notarios a tramitar el reconocimiento de la Unión de Hecho contemplada en el artículo 326 del Código Civil, así como su Cese, previendo, asimismo la inscripción de los mismos en el Registro Personal.



En consecuencia, ha operado una ampliación tácita del artículo 2030 del Código Civil, que regula los actos inscribibles en el Registro Personal, al permitir el acceso a dicho Registro del reconocimiento notarial de las uniones de hecho y su Cese. En ese mismo sentido, corresponde precisar que también tendrá acceso el reconocimiento judicial de las uniones de hecho y que inscritas las uniones de hecho también corresponde inscribir su Cese en virtud a las causales reguladas en el artículo 326 del Código Civil, que en su tercer párrafo, preceptúa que la Unión de hecho termina por muerte, ausencia, mutuo acuerdo o decisión unilateral.



Más aún, la inscripción de las Uniones de Hecho y, en su caso, su Cese en el Registro Personal generan la lógica consecuencia de autorizar la inscripción de otros actos directamente vinculados tales como: anotación de demanda o sentencia de nulidad de uniones de hecho.



El acceso al Registro Personal de las Uniones de Hecho y su Cese, permitirá publicitar ante los terceros el inicio y fin de estas comunidades de bienes originados en sede notarial; lo cual, además de contribuir a proteger al conviviente frente a actos indebidos de apropiación del otro conviviente, es de fundamental interés para el tráfico jurídico patrimonial.



Entonces, dado los efectos jurídicos patrimoniales que generan estas uniones al reunir los requisitos legales, resulta relevante que en el documento notarial se consigna la fecha de inicio del régimen de la comunidad o sociedad de bienes, que es la fecha en la cual se cumplen los dos años de convivencia como mínimo; lo que resultará de interés no solo para los participantes en el acto sino también para los terceros a efectos de conocer los bienes que integran el patrimonio social de la sociedad convivencial e identificar los bienes propios de los convivientes.

En atención a que el momento en que opera el Cese de las Uniones de Hecho varía según la causa que origina su extinción y sin perjuicio que a través de la publicidad registral se genera la oponibilidad de lo inscrito; para efectos de la calificación registral en torno a actos sobre bienes o derechos, resulta importante garantizar la uniformidad de criterios registrales en cuanto al momento en que el Cese produce efectos entre los convivientes; por tanto, se precisa los criterios registrales en este aspecto.

Con relación a la documentación que da mérito a la inscripción del Cese de la Unión de Hecho, se ha considerado exponer los necesarios según el Código Civil y lo que se desprende del artículo 56 de la Ley. Así, merece particular atención la disposición legal contenida en el artículo 52 de la Ley, pues preceptúa que *si los convivientes desean dejar constancia de haber puesto fin a su estado de convivencia, podrán hacerlo en la escritura pública en la cual podrán liquidar el patrimonio social, para este caso no se necesita hacer publicaciones.*

Atendiendo a que el artículo 12 de la Ley N° 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos No Contenciosos, prescribe que el instrumento notarial es auténtico y produce todos sus efectos mientras no se rectifique o se declare judicialmente su invalidez; entonces no corresponde a las instancias registrales calificar los actos procedimentales realizados por el notario para el reconocimiento de Unión de Hecho ni el fondo o motivación de la declaración notarial. Criterio que ya fue adoptado en la Directiva N° 013-2003-SUNARP/SN, aprobada por Resolución N° 490-2003-SUNARP/SN, del 09 de octubre de 2003.

De otro lado, las inscripciones de las Uniones de Hecho en el Registro Personal generan efectos en la calificación de actos sobre derechos o bienes en otros Registros, estando a lo normado en el artículo 32, inciso f) del Reglamento General de los Registros Públicos que señala que las instancias registrales al calificar y evaluar los títulos ingresados para su inscripción deberán verificar la información de las partidas del Registro Personal, en concordancia con el artículo 2012 del Código Civil, lo que amerita ciertas precisiones a tomar en cuenta en la calificación registral.



En el marco de desarrollo de un índice de alcance nacional a nivel de todos los Registros Jurídicos, resulta oportuno avanzar en esta materia con la creación del Índice Nacional de Uniones de Hecho, que formará parte del Índice Nacional del Registro Personal, que contribuirá a que no se generen inscripciones contradictorias o incompatibles, e imposibilitará que el conviviente desleal inscriba diferentes uniones de hecho en los Registros Personales llevados por las distintas oficinas registrales del país.

Asimismo, resulta conveniente indicar que la calificación registral sobre actos referidos a derechos o bienes en los otros registros se limita a la información que obra en la oficina registral en donde está inscrito el derecho o bien, estando a lo normado en los artículos 2033 y 2034 del Código Civil. Bajo este contexto y en aras de un servicio menos costoso para los interesados, la inscripción de los actos reconocidos en la Ley, se realizará en el Registro Personal de la Oficina Registral que corresponda al domicilio de los convivientes; no siendo necesario que se repita dicha inscripción en el Registro Personal de la Oficina Registral en donde se encuentre la partida registral de los bienes inscritos de los convivientes que solicitaron el inicio del trámite notarial.



Por otra parte, para el adecuado desarrollo de los Índices Nacionales resulta importante que la base de datos sea alimentada con el documento de identidad de cada conviviente y progresivamente sea extendida dicha exigencia a otros actos inscribibles lo que contribuirá a detectar supuestos de homonimia y evitar observaciones innecesarias.



Finalmente, resulta conveniente precisar que derechos comprendidos en el arancel de derechos registrales, aprobado por Decreto Supremo N° 37-94-JUS, son los derechos mínimos de calificación e inscripción que corresponde abonarse para la inscripción de las Uniones de Hecho y otros actos inscribibles directamente vinculados, así como para la expedición del certificado negativo de Unión de hecho y otros certificados compendiosos, sin que tal precisión signifique, en modo alguno, inobservancia a lo establecido en el artículo 74° de la actual Carta Magna ni a lo dispuesto en la Norma IV del Código Tributario.



## **2. FINALIDAD DE LA DIRECTIVA**

Establecer los criterios registrales para la inscripción de las Uniones de Hecho, su Cese y otros actos inscribibles directamente vinculados.



## **3. ALCANCE DE LA DIRECTIVA**

Todos los Órganos Desconcentrados que integran la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos.

#### 4. BASE LEGAL

- Código Civil.
- Ley de creación del Sistema Nacional de los Registros Públicos y de la Superintendencia Nacional de los Registros Públicos (Ley N° 26366).
- Ley de Competencia Notarial en Asuntos no Contenciosos (Ley N° 26662).
- Ley que amplía la Ley de Competencia Notarial en Asuntos no Contenciosos (Ley N° 29560).
- Texto Único Ordenado del Reglamento General de los Registros Públicos (Resolución N° 079-2005-SUNARP/SN).

#### 5. CONTENIDO DE LA DIRECTIVA

Se regula la oficina registral competente para las inscripciones de los actos en el Registro Personal y de ser el caso en los registros de bienes. Asimismo, los títulos que dan mérito a la inscripción, los alcances de la calificación registral, contenido del asiento de inscripción, la publicidad, tasas, los índices nacionales y la responsabilidad.



##### 5.1. OFICINA REGISTRAL COMPETENTE

Las inscripciones del reconocimiento de Uniones de Hecho, de su Cese y demás actos inscribibles vinculados se efectúan en el Registro Personal de la Oficina Registral que corresponda al domicilio de los convivientes.



##### 5.2. ACTOS INSCRIBIBLES

Además de los actos inscribibles previstos en el artículo 2030 del Código Civil, se inscriben en el Registro Personal los siguientes actos:

- a) El reconocimiento de la Unión de Hecho.
- b) El Cese de la Unión de hecho.
- c) Las medidas cautelares y sentencias ordenadas por la autoridad jurisdiccional relacionadas con la Unión de Hecho.



##### 5.3. INSCRIPCIÓN Y PUBLICIDAD DE LA UNION DE HECHO

Se establecen los títulos que dan mérito a las inscripciones de los actos inscribibles, el alcance de la calificación registral, su publicidad y la implementación de los índices respectivos, según las siguientes disposiciones:



###### 5.3.1. EN EL RECONOCIMIENTO DE UNION DE HECHO

La inscripción del reconocimiento de Unión de Hecho se realiza en mérito al parte notarial o judicial respectivo, en el que deberá indicarse el documento de identidad de los convivientes.

#### 5.3.2. EN EL CESE DE LA UNIÓN DE HECHO

La inscripción del Cese de la Unión de Hecho se realiza en mérito de los siguientes documentos, según corresponda:

- a) Parte notarial de la escritura pública del reconocimiento de Cese de la Unión de hecho y, de ser el caso, de la liquidación del patrimonio social.
- b) Copia certificada de la partida de defunción o parte judicial que contenga la declaración de muerte presunta.
- c) Parte judicial que contenga la declaración de ausencia.



De encontrarse ya inscrita en el Registro de Personas Naturales la declaración de ausencia, muerte presunta, sucesión intestada o testamentaria de los convivientes, el Registrador no requerirá los documentos antes señalados.

#### 5.4. ALCANCES DE LA CALIFICACIÓN REGISTRAL



Al calificar un título referido al reconocimiento de Uniones de Hecho o su Cese, las instancias registrales deberán tener en cuenta lo dispuesto por el T.U.O. del Reglamento General de los Registros Públicos y lo siguiente:



- a) No es materia de calificación la validez de los actos procedimentales ni el fondo o motivación de la declaración notarial en el proceso no contencioso sobre uniones de hecho regulado en la Ley N° 26662, Ley de Competencia Notarial en Asuntos no Contenciosos, salvo lo dispuesto en los incisos iii y iv del literal b) de este artículo.
- b) La verificación de los siguientes aspectos:
  - i. Que la escritura pública o el documento público respectivo contenga la fecha del inicio de la comunidad o sociedad de bienes y, en su caso la fecha del Cese.
  - ii. La inscripción previa o simultánea del reconocimiento de Unión de hecho para acceder a la inscripción del Cese de Unión de Hecho.
  - iii. La no existencia de inscripciones anteriores de uno o de ambos convivientes, según lo que se desprenda del Índice Nacional de Uniones de Hecho.

iv. Que no existan inscripciones incompatibles referidas a los convivientes en el Registro Personal de su Zona Registral, que desvirtúe el reconocimiento de la Unión de hecho, mientras se implemente el Índice Nacional del Registro Personal.

- c) No son inscribibles en el Registro Personal los actos sobre modificaciones o aclaraciones relativos a los aspectos patrimoniales del reconocimiento de Unión de Hecho ya inscrito y referidos a la sola liquidación o adjudicación de bienes.
- d) Para la inscripción o rectificación de la calidad de un bien o derecho correspondiente a una Unión de Hecho o su adjudicación por liquidación sobreviniente al Cese de la convivencia, se requiere la previa inscripción del reconocimiento de Unión de hecho o su Cese en el Registro Personal del domicilio de los convivientes.

#### 5.5. CONTENIDO DEL ASIENTO DE INSCRIPCIÓN

Además de los datos previstos en el Reglamento General de los Registros Públicos, el asiento de inscripción deberá contener:

- a) Nombre completo de los convivientes.
- b) Tipo y número de documento de identidad.
- c) Fecha de inicio de la comunidad o sociedad de bienes, y de su Cese, de ser el caso.

#### 5.6. PUBLICIDAD FORMAL

A partir de la entrada en funcionamiento del Índice Nacional de Uniones de Hecho, las Oficinas Registrales conformantes de las trece Zonas Registrales expedirán el Certificado Negativo u otros certificados compendiosos sobre uniones de hecho de alcance nacional.

#### 5.7. TASAS

De acuerdo a lo previsto en el Decreto Supremo N° 37-94-JUS, se abonarán los derechos registrales conforme a lo siguiente:

- a) En los procedimientos de inscripción, por calificación se aplicará los derechos registrales correspondientes a otros actos o contratos secundarios y por concepto de inscripción los correspondientes al acto no susceptible de valorización.



- b) Para la expedición del Certificado Negativo u otros compendiosos se aplicará los derechos registrales correspondientes a otros certificados.

### **5.8. DEL INDICE NACIONAL DE UNIONES DE HECHO Y DEL INDICE NACIONAL DEL REGISTRO PERSONAL**

Créase el Índice Nacional de Uniones de Hecho, que entrará en vigencia con la presente Directiva y que forma parte del Índice Nacional del Registro Personal que concentrará, a través de una base de datos centralizada, la información de la totalidad de las Zonas Registrales que conforman la Sunarp.

El Índice Nacional de Uniones de Hecho contendrá los siguientes datos: i) Nombre de los convivientes; ii) Tipo y Número de Documento de Identidad; iii) El lugar del domicilio de los mismos; iv) El inicio de la comunidad o sociedad de bienes; v) De ser el caso, fecha del Cese de la Unión de Hecho.

Créase el Índice Nacional del Registro Personal, que consolidará la información de los actos inscribibles en dicho registro, cuyo contenido será precisado por resolución del Superintendente Nacional en el plazo de implementación del mismo.

La Gerencia de Informática de la Sede Central de la Sunarp efectuará las modificaciones y acciones pertinentes a fin de que en el plazo de 80 días hábiles, contados desde la vigencia de la presente directiva, entre en funcionamiento el Índice Nacional del Registro Personal.

Asimismo, la mencionada gerencia desarrollará los respectivos Manuales que contengan los lineamientos de uso y medidas de seguridad.

### **5.9. RESPONSABILIDAD**

Son responsables del cumplimiento de la presente Directiva, las instancias registrales de calificación registral, los servidores que expidan la publicidad formal y la Gerencia de Informática de la Sede Central de la Sunarp. Son responsables de la supervisión del cumplimiento de la presente Directiva, los Jefes Zonales, Gerentes Registrales y Gerencia de Informática de las Zonas Registrales.





## ANEXO 06.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

### SENTENCIA DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

En Lima, a los 6 días del mes de noviembre de 2007, la Sala Primera del Tribunal Constitucional, integrada por los Magistrados Landa Arroyo, Beaumont Callirgos y Eto Cruz, pronuncia la siguiente sentencia

#### ASUNTO

Recurso de agravio constitucional interpuesto por doña Janet Rosas Domínguez contra la sentencia de la Primera Sala Civil de la Corte Superior de Justicia de Piura, de fojas 95, su fecha 31 de mayo de 2006, que declaró improcedente la demanda de amparo de autos.

#### ANTECEDENTES

La recurrente interpone demanda de amparo contra la Oficina de Normalización Previsional (ONP), solicitando el otorgamiento de una pensión de viudez. Manifiesta tener una declaración judicial de unión de hecho con don Frank Francisco Mendoza Chang y que, su menor hija, en la actualidad, viene percibiendo pensión de orfandad, en virtud de ser hija del causante.

La emplazada contesta la demanda manifestando que la declaración judicial de la unión de hecho no da derecho al otorgamiento de una pensión de viudez, ya que ésta se otorga únicamente cuando se cumplen con los requisitos expuestos en el artículo 53 del Decreto Ley 19990. Es decir, se requiere necesariamente que se acredite la celebración del matrimonio. En el presente caso, no se ha acreditado la unión conyugal, por lo tanto la demanda debe ser desestimada.

El Quinto Juzgado Especializado Civil de Piura, con fecha 30 de diciembre de 2005, declara improcedente la demanda considerando que, a través del presente proceso constitucional, no es posible otorgar derechos, sino proteger el ya reconocido.

La recurrida confirma la apelada por el mismo fundamento.

#### FUNDAMENTOS

1. En el fundamento 37 de la STC 1417-2005-PA, publicada en el diario oficial *El Peruano* el 12 de julio de 2005, este Tribunal ha señalado que aun cuando, *prima*



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

*facie*, las pensiones de viudez, orfandad y ascendientes no forman parte del contenido esencial del derecho fundamental a la pensión, en la medida en que el acceso a las prestaciones pensionarias si forma parte de él, son susceptibles de protección a través del amparo los supuestos en que se deniegue una pensión de sobrevivencia, a pesar de cumplirse los requisitos legales.

§ Delimitación del petitorio y de la cuestión constitucional suscitada

2. En el presente caso, la demandante solicita que se le otorgue una pensión de viudez, conforme con el Decreto Ley N.º 19990, alegando tener una declaración judicial de unión de hecho con quien fue su conviviente don Frank Francisco Mendoza Chang, ahora fallecido.
3. El problema a dilucidar en este caso es si procede reconocer la pensión de sobrevivientes a la pareja de hecho supérstite. Ello implica determinar si es que a pesar de la omisión expresa del Decreto Ley N.º 19990, procede el reconocimiento de tal beneficio a las parejas de hecho.
4. Debe recordarse que los pronunciamientos sobre la pensión de viudez entre parejas de hecho ha merecido la atención de este Tribunal Constitucional. Si bien en un principio tal posibilidad se encontraba implícita<sup>1</sup>, por medio de otra sentencia se rechazó tal supuesto<sup>2</sup>, aceptándose luego tal hipótesis<sup>3</sup>.

Así, en la sentencia del Expediente 02719-2005-PA/TC, este Colegiado desestimó la demanda interpuesta por la conviviente supérstite, que solicitaba una pensión de viudez, argumentando que el causante no había cumplido con la edad requerida para obtener una pensión de jubilación por lo que tampoco se había generado el derecho a la pensión de viudez. Por su parte, en la sentencia del Expediente 03605-2005-PA/TC se argumentó que; i) Puesto que la Norma Fundamental quiere favorecer el matrimonio, al ser este presentado como una institución constitucional, no es posible tratar igual al matrimonio y a las uniones de hecho; ii) Si no se puede obligar a nadie a casarse, tampoco se puede obligar a los integrantes de la unión de hecho a asumir los efectos previsionales propios del matrimonio; iii) Solo podrían generarse derechos pensionarios entre las parejas de hecho si la norma especifica así lo dispone; iv) La Norma constitucional reconoce la relación concubinaria para efectos sólo de naturaleza patrimonial mas no se incluye dentro de él efectos de carácter personal, como son el derecho alimentario y el de carácter pensionario.

<sup>1</sup> Sentencia del Expediente 02719-2005-PA/TC.

<sup>2</sup> Sentencia del Expediente 03605-2005-PA/TC.

<sup>3</sup> Sentencia del Expediente 09708-2006-PA/TC.





TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMÍNGUEZ

Por último, en la sentencia recaída en el Expediente 09708-2006-PA/TC se esgrimió que de acuerdo al artículo 5º de la Constitución así como el artículo 326 del Código Civil (CC), la unión de hecho daba lugar a una comunidad de bienes sujeta al régimen de la sociedad de gananciales, pero al haberse comportado los convivientes como cónyuges, al asumir finalidades, obligaciones y deberes semejantes a los del matrimonio, la conviviente habría adquirido el derecho a la pensión de viudez. Se consideró además que las pensiones tenían la calidad de bienes que integran la sociedad de gananciales porque sirven para el sustento de la familia.

En vista de lo expuesto, a continuación se procederá a confirmar el criterio ya asumido por este Colegiado, argumentando de manera más profunda tal posición.

**§ Tutela de la Familia en el Estado Democrático y Social de Derecho y pluralidad de estructuras familiares**

5. Fue el constitucionalismo de inicios del siglo XX el que por primera vez otorgó a la familia un lugar en las normas fundamentales de los Estados. Precisamente fue la Constitución de Weimar (1919) en donde se reconoció expresamente el rol protector del Estado para con la Familia<sup>4</sup>. Sin embargo, es de precisar que en aquella época se identificaba al matrimonio como único elemento creador de familia. Se trataba pues de un modelo de familia matrimonial, tradicional y nuclear, en donde el varón era "cabeza de familia" dedicado a cubrir los gastos familiares y la mujer realizaba necesariamente las labores del hogar. Dentro de esta tendencia de reconocimiento de protección de la familia, constituciones posteriores a la segunda guerra mundial fueron recogiendo dicha institución, conceptuándola en muchos casos de manera muy similar.
6. A nivel de la región, los constituyentes se han referido a la familia como "núcleo fundamental de la sociedad"<sup>5</sup>, "elemento natural y fundamento de la sociedad"<sup>6</sup>, "fundamento de la sociedad"<sup>7</sup>, "asociación natural de la sociedad y como el espacio fundamental para el desarrollo integral de las personas"<sup>8</sup>, "base de la sociedad"<sup>9</sup>.

<sup>4</sup> El artículo 119 de dicha Constitución indicaba: "El matrimonio como fundamento de la vida de la familia, de la conservación y del crecimiento de la nación se pone bajo la protección especial de la Constitución."

<sup>5</sup> Artículo 42.º de la Constitución de Colombia y artículo 1 de la Constitución de Chile.

<sup>6</sup> Artículo 51.º de la Constitución de Costa Rica.

<sup>7</sup> Artículo 49.º de la Constitución de Paraguay; "La familia es el fundamento de la sociedad. Se promoverá y se garantizará su protección integral. Esta incluye a la unión estable del hombre y de la mujer, a los hijos y a la comunidad que se constituya con cualquiera de sus progenitores y sus descendientes."

<sup>8</sup> Artículo 75.º de la Constitución de Venezuela.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

"célula fundamental de la sociedad"<sup>10</sup>, por citar algunos. Por su parte, el artículo 23 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP) conceptúa a la familia como "elemento natural y fundamental de la sociedad", sujeta a la protección del Estado y la sociedad. Conviene tener presente también, que el artículo 17 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos (CADH) y el 23 del PIDCP establecen que la familia debe ser protegida por la sociedad y el Estado.

7. En el caso peruano, es la Constitución de 1933 la que por primera vez dispone, de manera expresa, la tutela de la familia. En su artículo 53 indicaba que "El matrimonio, la familia y la maternidad están bajo la protección de la ley." La Constitución de 1979, por su lado, preceptuaba la protección que el Estado le debía a la familia que era referida como una "sociedad natural y una institución fundamental de la Nación". Mientras que la Constitución vigente, dispone la protección de la familia, reconociéndola como un instituto natural y fundamental de la sociedad. En virtud de ello, la carta fundamental consagra una serie de mandatos que buscan dotar al instituto de protección constitucional adecuada. Así se tutela la intimidad familiar (artículo 2, inciso 7) y la salud del medio familiar (artículo 7). Ello se vincula a su vez, con lo establecido en el artículo 24, que establece el derecho que tiene el trabajador de contar con ingresos que le permitan garantizar el bienestar suyo y de su familia. De igual manera tendrá que ser apreciado el artículo 13.º que impone el deber de los padres de familia de educar a sus hijos y elegir el centro de educación.

8. A pesar de esta gama de principios tendentes a la tutela integral de la familia, el texto constitucional no abona en definir el concepto. Es claro entonces, que el texto constitucional no pretendió reconocer un modelo específico de familia. Por consiguiente, el instituto de la familia no debe relacionarse necesariamente con el matrimonio, como ocurría con el Código Civil de 1936, que manifestaba tal tendencia con la inconstitucional diferenciación de hijos "legítimos" y "no legítimos".

9. La Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas ha reconocido la amplitud del concepto de familia, además de sus diversos tipos<sup>11</sup>. Ello es de suma

<sup>9</sup> Artículo 45.º de la Constitución de Uruguay.

<sup>10</sup> Artículo 39.º de la Constitución de Cuba.

<sup>11</sup> Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas. *Protección de la familia, derecho al matrimonio e igualdad de los esposos (art. 23)*. 27/07/90, Observación General 19. En el documento se indica: "En vista de la existencia de diversos tipos de familia, como las de parejas que no han contraído matrimonio y sus hijos y las familias monoparentales, los Estados Partes deberían también indicar en qué



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

relevancia por cuanto la realidad ha venido imponiendo distintas perspectivas sobre el concepto de familia. Los cambios sociales generados a lo largo del siglo XX han puesto el concepto tradicional de familia en una situación de tensión. Y es que al ser éste un instituto ético-social, se encuentra inevitablemente a merced de los nuevos contextos sociales. Por lo tanto, hechos como la inclusión social y laboral de la mujer, la regulación del divorcio y su alto grado de incidencia, las migraciones hacia las ciudades, entre otros aspectos, han significado un cambio en la estructura de la familia tradicional nuclear, conformada alrededor de la figura del *pater familias*. Consecuencia de ello es que se hayan generado familias con estructuras distintas a la tradicional como son las surgidas de las uniones de hecho<sup>12</sup>, las monopaternales<sup>13</sup> o las que en doctrina se han denominado familias reconstituidas<sup>14</sup>.

10. Bajo esta perspectiva la familia no puede concebirse únicamente como una institución en cuyo seno se materialice la dimensión generativa o de procreación únicamente. Por cierto, la familia también es la encargada de transmitir valores éticos, cívicos y culturales. En tal sentido, "su unidad hace de ella un espacio fundamental para el desarrollo integral de cada uno de sus miembros, la transmisión de valores, conocimientos, tradiciones culturales y lugar de encuentro intra e intergeneracional", es pues, "agente primordial del desarrollo social".<sup>15</sup>

11. De lo expuesto hasta el momento se deduce que, sin importar el tipo de familia ante la que se esté, ésta será merecedora de protección frente a las injerencias que puedan surgir del Estado y de la sociedad. No podrá argumentarse, en consecuencia, que el Estado solo tutela a la familia matrimonial, tomando en cuenta que existen una gran cantidad de familias extramatrimoniales. Es decir, se comprende que el instituto familia trasciende al del matrimonio, pudiendo darse la situación de que extinguido este persista aquella. Esto no significa que el Estado no cumpla con la obligación de

medida la legislación y las prácticas nacionales reconocen y protegen a esos tipos de familia y a sus miembros."

<sup>12</sup> Así lo ha explicitado este Tribunal en la sentencia del Expediente N.º 03605-2005-AA/TC, fundamento 3, cuanto indica: "Y pese a la promoción del instituto del matrimonio, se ha llegado a constitucionalizar una situación fáctica muy concurrente en el país pues existen familias que están organizadas de hecho, sin haberse casado civilmente."

<sup>13</sup> Reconocida por la Constitución Brasileira de 1988, art. 226, numeral 4, que explica: "Se considera, también, como entidad familiar la comunidad formada por cualquier de los padres y sus descendientes." *Entende-se, também, como entidade familiar a comunidade formada por qualquer dos pais e seus descendentes.*

<sup>14</sup> Ver sentencia del expediente N.º 9332-2006-AA/TC.

<sup>15</sup> *Plan Nacional de Apoyo a la Familia 2004-2011*, aprobado mediante Decreto Supremo N.º 004-2005-MIMDES, p. 16.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

la Constitución en cuanto promover la familia matrimonial, que suponen mayor estabilidad y seguridad de los hijos.

§ Unión *more uxorio* (Unión de hecho)

12. Como es conocido, tradicionalmente la unión de hecho -también denominada concubinato o unión extramatrimonial- concitaba una percepción negativa y de rechazo por parte de cierto sector de la sociedad, concibiéndola como una forma de vida inmoral, situación que no se condecía con la realidad, tradiciones y cultura de otro gran sector de la sociedad peruana. Reflejo de ello era la ausencia del reconocimiento de efectos legales a este tipo de uniones. No obstante, el incremento de las prácticas convivenciales y la mayor secularización de la sociedad y del Estado (y su legislación) fue imponiendo un contexto a partir del cual se comenzaron a plantear respuestas -primero jurisprudencialmente y luego a nivel Constitucional- a esta realidad social. Así, la Constitución de 1979 reconoce por primera vez a nivel constitucional la unión de hecho. En la constituyente, se argumentó que tal incorporación se debió al reconocimiento de una realidad social que involucraba a un gran número de peruanas y peruanos. De otro lado, se anotó que al momento de la separación de las uniones libres se presentaban situaciones inicuas. Y es que en muchas ocasiones una de las partes -en su mayoría el varón- terminaba por apoderarse de los bienes adquiridos por la pareja durante la convivencia<sup>16</sup>. Si bien, tal problemática ya había merecido la atención del órgano jurisdiccional, entendiéndose que se estaba frente a un enriquecimiento ilícito, el constituyente de 1979 optó por reconocer ésta figura a fin de brindar una solución a tal problemática. Razones similares justificaron que el constituyente de 1993 mantuviera la unión de hecho, por lo que se recogió en la Constitución vigente sin mayores modificaciones. Con este reconocimiento constitucional se legitiman y se salvaguarda la dignidad de aquellas personas que habían optado por la convivencia. Asimismo pasan a ser considerados familia, por consiguiente merecedora de la protección del Estado.

13. Pero esta constitucionalización de la entidad, también implica el reconocer ciertos efectos jurídicos entre quienes conforman la unión de hecho. Si bien se está ante una institución que se fundamenta en la autonomía de la voluntad de quienes la integran y que en puridad se caracteriza por su informalidad en cuanto a su inicio y su desarrollo, no es menos cierto que el Estado puede intervenir y regular conductas a fin de evitar situaciones no deseables en la sociedad. Así pues, la Constitución reconoce una realidad pero al mismo tiempo, la encausa dentro de los valores constitucionales a fin de hacerla compatible con el resto del ordenamiento. En tal

<sup>16</sup> Diario de Debates de la Comisión Principal de Constitución de la Asamblea Constituyente 1978-1979. Tomo I, Publicación oficial, Lima, pp. 326-340.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC  
PIURA  
JANET ROSAS DOMINGUEZ

sentido, a fin de evitar que el aporte realizado por la pareja durante la convivencia sea apropiado por uno de ellos, en desmedro del otro, la Constitución reconoció expresamente el régimen de gananciales a estas uniones, en cuanto les sea aplicable. Con esto, fenómenos como el comentado se verían refrenados, brindando una dimensión de equidad a las uniones fácticas. Pero esta no sería la única obligación que se generaría entre los convivientes, como observaremos más adelante, la propia dinámica de la convivencia encuadrada en la disposición constitucional, implica el cumplimiento de ciertas acciones, por parte de los integrantes de la unión.

14. Dicho esto, es pertinente analizar el artículo 5.º de la Carta fundamental que recoge la unión de hecho de la siguiente manera;

"La unión estable de un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho, da lugar a una comunidad de bienes sujeta al régimen de la sociedad de gananciales en cuanto sea aplicable."

15. Importante doctrina ha considerado que la unión de hecho puede distinguirse de la siguiente manera; concubinato en sentido estricto (propio o puro) y concubinato en sentido amplio (impropio o concubinato adulterino). El primero de ellos supone que los individuos que conforman las uniones de hecho no tienen impedimento alguno para contraer matrimonio. Es decir, se encuentran aptos para asumir el matrimonio. En cambio, el segundo caso abarca a aquellas parejas que no podrían contraer nupcias debido a que uno de ellos o los dos tiene ya un vínculo matrimonial con tercera persona, o se encuentran impedidos de casarse por cualquier otra causal. Estando a lo expuesto por la Constitución es claro que nos encontramos ante un concubinato en sentido estricto, puro o propio.

16. De igual forma se observa, que se trata de una unión monogámica heterosexual, con vocación de habitualidad y permanencia, que conforma un hogar de hecho. Efecto de esta situación jurídica es que, como ya se expuso, se reconozca una comunidad de bienes concubinarios, que deberá sujetarse a la regulación de la sociedad de gananciales.

17. Ahora bien, el formar un hogar de hecho comprende compartir habitación, lecho y techo. Esto es, que las parejas de hecho lleven su vida tal como si fuesen cónyuges, compartiendo intimidad y vida sexual en un contexto de un fuerte lazo afectivo. Las implicancias de ello se verán reflejadas en el desarrollo de la convivencia, que deberá basarse en un clima de fidelidad y exclusividad. Se excluye por lo tanto, que alguno de los convivientes estén casado o tenga otra unión de hecho.

18. La estabilidad mencionada en la Constitución debe traducirse en la permanencia,



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

que es otro elemento esencial de la unión de hecho. Siendo ello así, la unión de hecho, debe extenderse por un período prolongado, además de ser continua e ininterrumpida. Si bien la Constitución no especifica la extensión del período, el artículo 326° del CC sí lo hace, disponiendo como tiempo mínimo 2 años de convivencia. La permanencia establece evidencia su relevancia en cuanto es solo a partir de ella que se puede brindar la seguridad necesaria para el desarrollo adecuado de la familia.

19. De otro lado, la apariencia de vida conyugal debe ser pública y notoria. No se concibe amparar la situación en donde uno o ambos integrantes de la unión de hecho pretenden materializarla soterradamente.

§ Hogar de hecho

20. Tales son las consecuencias de la formación de un hogar de hecho entre personas con capacidad nupcial. De ahí que se generen vínculos patrimoniales otorgados expresamente por el legislador constituyente. Así, el reconocimiento de la comunidad de bienes, implica que el patrimonio adquirido durante la unión de hecho pertenecen a los dos convivientes. Con ello se asegura que a la terminación de la relación, los bienes de tal comunidad pueda repartirse equitativamente, con lo que se erradicarían los abusos e impediría el enriquecimiento ilícito.
21. No obstante, es de resaltar que estos efectos patrimoniales surgen de la comunidad de vida que llevan los convivientes. Esta comunidad debe ser comprendida como la coincidencia de fines, objetivos, modos de apreciar el mundo y expectativas sobre futuro, substrato sobre el cual se erige el aprecio y afecto que se proveen las parejas, precisamente por lo cual, comparten su vida en un "aparente matrimonio." De lo que se infiere que existe también ciertas obligaciones no patrimoniales. Por ejemplo, como ya se observó, la configuración constitucional de esta unión libre genera un deber de fidelidad entre quienes la conforman.
22. De igual modo, sería una interpretación bastante constreñida de la Constitución el concebir que en una unión de hecho no exista, por ejemplo, obligaciones de cooperación o de tipo alimentaria. Contémplese sino la situación en que uno de los convivientes requiera los auxilios pertinentes del otro por caer enfermo. Más aun, no debe dejarse de observar que frente a la terminación de la unión, por decisión unilateral, la pareja abandonada puede solicitar indemnización o pensión alimenticia [art. 326 CC]. Es decir, frente a la dependencia económica generada, se deben plantear contextos jurídicos que viabilicen y materialicen el sentido material y concreto de la Constitución.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC  
PIURA  
JANET ROSAS DOMINGUEZ

23. En suma, debe enfatizarse que la unión de hecho genera una dinámica a partir de la cual se originan dependencias entre los convivientes. Por ejemplo, es muy común que se de el caso en donde uno de ellos se ocupe de las labores que exige el hogar, dejando de lado el ámbito laboral, mientras que la pareja, se desarrollará en el espacio profesional, cumpliendo la tarea de brindar los medios económicos que sustenten la vida en comunidad. Esta sinergia incluye pues un deber de asistencia mutua.

**§ Seguridad Social y Pensión de sobreviviente**

24. El artículo 10º de la Constitución reconoce el derecho universal y progresivo de toda persona a la Seguridad Social, para hacer frente a las contingencias que la ley precise con la finalidad de elevar su calidad de vida. Como ya lo ha expresado este Tribunal Constitucional, la Seguridad Social;

"Se concreta en un complejo normativo estructurado -por imperio del artículo 10 de la Constitución- al amparo de la 'doctrina de la contingencia' y la calidad de vida; por ello, requiere de la presencia de un supuesto fáctico al que acompaña una presunción de estado de necesidad (cese en el empleo, viudez, orfandad, invalidez, entre otras) que condiciona el otorgamiento de una prestación pecuniaria y/o asistencial, regida por los principios de progresividad, universalidad y solidaridad, y fundada en la exigencia no sólo del mantenimiento, sino en 'la elevación de la calidad de vida'."

En tal sentido, debe recordarse que a diferencia de los derechos fundamentales clásicos, la Seguridad Social requiere de una configuración legal, estableciéndose ésta como la fuente normativa vital para delimitar su contenido protegido. De tal forma, por medio de las disposiciones legales se establecen las condiciones para la obtención de un derecho subjetivo a una determinada prestación. Esto es la manifestación de la "libre configuración de la ley por el legislador" conforme a la cual se comprende que;

"es el legislador el llamado a definir la política social del Estado social y democrático de derecho. En tal sentido, éste goza de una amplia reserva legal como instrumento de la formación de la voluntad política en materia social. Sin embargo, dicha capacidad configuradora se encuentra limitada por el contenido esencial de los derechos fundamentales, de manera tal que la voluntad política expresada en la ley debe desenvolverse dentro de las fronteras jurídicas de los



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC  
PIURA

JANET ROSAS DOMÍNGUEZ

derechos, principios y valores constitucionales.”<sup>17</sup>

25. De otro lado, este Colegiado ya ha establecido que el único titular de la pensión es quien realiza los aportes, siendo las pensiones de sobrevivientes, el derecho del propio titular proyectado sobre la o las personas que cumplan con los requisitos para acceder a tales beneficios. De esta manera la pensión de sobreviviente;

“Debe ser concebida como una garantía para velar por el mantenimiento de una vida acorde con el principio de dignidad de aquellos que, en razón de un vínculo familiar directo, dependían económicamente de parte de dicha pensión, es decir, como una garantía derivada del reconocimiento de la familia como instituto fundamental de la sociedad (artículo 4 de la Constitución).

En consecuencia, *prima facie*, la posibilidad de que el monto o parte del monto de la pensión del causante se materialice en una pensión de sobrevivencia, debe encontrarse condicionada a la dependencia económica en la que se encontraba el o los sobrevivientes con relación a dicho monto”<sup>18</sup> (subrayado agregado).

§ Decreto Ley 19990 y unión de hecho

26. El Decreto Ley 19990 regula el Sistema Nacional de Pensiones (SNP), disponiendo los requisitos para que el titular acceda a una pensión de jubilación, de invalidez, así como los requisitos que deben cumplir los sobrevivientes a fin de acceder a una pensión de viudez, orfandad o ascendentes. Debido a que el tema se plantea respecto a la pensión de viudez y su relación la convivencia se analizará el artículo 53 del aludido decreto ley, que regula lo referente a la pensión de viudez, estableciéndose lo siguiente;

“Tiene derecho a pensión de viudez la cónyuge del asegurado o pensionista fallecido, y el cónyuge inválido o mayor de sesenta años de la asegurada o pensionista fallecida que haya estado a cargo de ésta, siempre que el matrimonio se hubiera celebrado por lo menos un año antes del fallecimiento del causante y antes de que éste cumpla sesenta años de edad si fuese hombre o cincuenta años si fuese mujer, o más de dos años antes del fallecimiento del causante en caso de haberse celebrado el matrimonio a edad mayor de las indicadas.

Se exceptúan de los requisitos relativos a la fecha de celebración del matrimonio los casos siguientes:

- a) Que el fallecimiento del causante se haya producido por accidente;

<sup>17</sup> Sentencia del Expediente 01417-2005-PA/TC, Fundamento 12.

<sup>18</sup> Sentencia del Expediente 0050-2004-AI/TC, Fundamento 143.





TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC  
PIURA  
JANET ROSAS DOMINGUEZ

b) Que tengan o hayan tenido uno o más hijos comunes; y

c) Que la viuda se encuentre en estado grávido a la fecha de fallecimiento del asegurado."

Como es de apreciarse, no se contempla en lo absoluto referencia alguna a la pareja conviviente. La explicación debe encontrarse en la inexistencia de la unión de hecho en la legislación nacional de aquella época. Como ya se expresó, ésta institución fue reconocida a nivel constitucional recién con la Carta Fundamental de 1979, desarrollándose legalmente en el artículo 326° del CC, casi un lustro después. Así, de una simple lectura del ordenamiento jurídico, podría concluirse que, puesto que no se contempla normativamente que las parejas de hecho sobrevivientes accedan a una pensión de viudez, la presente demanda tendría que ser desestimada. Y es que como ya se apreció, en el caso de la Seguridad Social, es el legislador ordinario quien configura legalmente los supuestos por los cuales se accedería al derecho.

27. No obstante, el defecto de tal argumentación estriba en interpretar la pretensión de la actora exclusivamente desde de la ley, cuando por el contrario, en el Estado social y democrático de Derecho, es a partir de la Constitución desde donde se interpretan las demás normas del ordenamiento jurídico. A propósito de ello, debe indicarse, como ya lo ha hecho este Tribunal en otras ocasiones, que el tránsito del Estado Legal de Derecho al de Estado Constitucional de Derecho supuso dejar de lado la tesis según la cual el texto fundamental era una norma carente de contenido jurídico vinculante, compuesta tan solo por una serie de disposiciones orientadoras de la labor de los poderes públicos.

"Es decir, significó superar la concepción de una pretendida soberanía parlamentaria, que consideraba a la ley como la máxima norma jurídica del ordenamiento, para dar paso -de la mano del principio político de soberanía popular- al principio jurídico de supremacía constitucional, conforme al cual, una vez expresada la voluntad del Poder Constituyente con la creación de la Constitución del Estado, en el orden formal y sustantivo presidido por ella no existen soberanos, poderes absolutos o autarquías. Todo poder devino entonces en un poder constituido por la Constitución y, por consiguiente, limitado e informado, siempre y en todos los casos, por su contenido jurídico-normativo."<sup>19</sup>

<sup>19</sup> Sentencia del Expediente 05854-2005-PA/TC, Fundamento 3.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC  
PIURA  
JANET ROSAS DOMINGUEZ

**§ Inconstitucionalidad sobreviniente y legislación preconstitucional**

28. En rigor, corresponde en este extremo apreciar que los alcances de este precepto legislativo resultan ser una inconstitucionalidad sobreviniente<sup>20</sup>, fenómeno presentado cuando una norma primigeniamente constitucional, deviene en inconstitucional porque no compatibiliza con la vigente norma constitucional. En este caso, el Decreto Ley 19990, fue desarrollado bajo el marco de la Constitución de 1933. Actualmente, sin embargo, como ya se tiene explicitado, debe interpretarse bajo los alcances de la configuración constitucional que le otorga el texto fundamental de 1993.

29. En tal sentido, es de enfatizarse que el hecho de que el Decreto Ley 19990 sea una norma preconstitucional, no significa que la Constitución vigente no sea el parámetro bajo el cual se debe aplicar tal decreto ley. Todo lo contrario, tal norma, como cualquier otra, debe ser interpretada y aplicada tomando en cuenta los derechos, principios y valores recogidos en la Carta Fundamental vigente. En consecuencia, es la norma y específicamente su artículo 53, el que tendrá que interpretarse a la luz de los valores y principios materiales del texto constitucional.

30. De esta manera, al haberse consagrado la protección de la familia como mandato constitucional, y siendo que la unión de hecho es un tipo de estructura familiar, queda por precisar las concretizaciones de esta protección y si es que en el presente caso, la norma que regula el reconocimiento de la pensión de viudez se adecua a la Carta Fundamental.

31. La finalidad de la pensión de sobrevivientes es preservar y cubrir los gastos de subsistencia compensando el faltante económico generado por la muerte del causante, y puesto que la propia convivencia genera una dinámica de interacción y dependencia entre los convivientes, la muerte de uno de ellos legitima al conviviente superstite a solicitar pensión de viudez. Más aun cuando uno de ellos ha visto sacrificada sus perspectivas profesionales, debido a que tuvo que dedicarse al cuidado de los hijos y del hogar, perjudicando su posterior inserción -o al menos haciéndola más difícil- en el mercado laboral.

32. Pero ¿implica ello que no se estaría materializando el deber del Estado de promover el matrimonio? Tal argumentación parte de la errada premisa de que el otorgar pensión de sobreviviente a las parejas de hecho superstite supone promover el

<sup>20</sup> Como ya lo expresó este Tribunal en nuestro ordenamiento se han asumido las teorías de la continuidad y de la revisión (Sentencia del Expediente 0010-2001-AI/TC, Fundamentos 10 al 16).



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

matrimonio. Ello equivaldría a decir que desde que el Estado está obligado a promover el matrimonio, cierto número de uniones de hecho han tomado la decisión de casarse para poder acceder a la pensión de viudez. Lo cual resulta ilógico, atendiendo a la importancia institucional que el matrimonio tiene en nuestra sociedad. En tal sentido, no es coherente alegar que las personas contraigan matrimonio debido a que los convivientes no perciben pensión de sobrevivientes. Es otra la problemática y por tanto, otras las herramientas con las que el Estado promueve el matrimonio, como las que se derivarían del artículo 2.º, inciso j) de la Ley del Fortalecimiento de la Familia (Ley N.º 28542), que impulsa la unión marital de las uniones de hecho.

#### § Sistema Privado de Pensiones (SPP) y pensión de viudez

33. A mayor abundancia debe observarse la desigualdad plasmada entre una misma situación jurídica y los distintos efectos que el ordenamiento propone. Como se ha observado, el SNP no reconoce efectos jurídicos, al menos expresamente, a la situación que afrontan las parejas de hecho sobrevivientes. Por el contrario, en el SPP la parejas de hecho sobrevivientes son beneficiadas con la pensión de viudez.

34. Ello ha sido recogido por el artículo 117º del Reglamento del Texto Único Ordenado de la Ley del Sistema Privado de Administración de Fondos de Pensiones (Decreto Supremo 004-98-EF) que establece;

"Tienen derecho a la pensión de sobrevivencia los beneficiarios del afiliado que no se hubiere jubilado, siempre que su muerte no resulte consecuencia de accidentes de trabajo, enfermedades profesionales, actos voluntarios o del uso de sustancias alcohólicas o estupefacientes, o de preexistencias. El orden es el siguiente: El cónyuge o concubino conforme a lo establecido en el Artículo 326 del Código Civil; Los hijos que cumplan con los requisitos previstos en el inciso e) del Artículo 113 que antecede; [...]".

35. En consecuencia, a una misma situación se le da trato diferenciado, o puesto de otra forma, se hace una diferenciación entre iguales. La situación para este caso concreto es equivalente: la contingencia que implica la muerte del conviviente. Claramente, se está ante una vulneración del derecho-principio de igualdad. Esta diferenciación normativa no descansa sobre argumento objetivo y razonable que pueda justificar la diferencia de trato. La calidad y naturaleza, así como los mecanismos del SPP (forma y determinación de los aportes y del monto pensionario), en nada justifican que este reconocimiento sea legítimo y a nivel del SNP no lo sea.



TRIBUNAL CONSTITUCIONAL



EXP. N.º 06572-2006-PA/TC

PIURA

JANET ROSAS DOMINGUEZ

36. En definitiva, el artículo 53 del Decreto Ley 19990, visto a la luz del texto fundamental, debe ser interpretado de forma tal que se considere al conviviente supérstite como beneficiario de la pensión de viudez. Ello desde luego, siempre que se acrediten los elementos fácticos y normativos que acrediten la existencia de la unión hecho por medio de documentación idónea para ello.

§ Análisis del caso concreto

37. Una vez que se ha dilucidado el problema planteado, esto es, la procedencia de la pensión de sobreviviente al conviviente, queda analizar si es que en el caso de autos la demandante cumple con los requisitos para acceder a la pensión. Sobre tales requisitos debe interpretarse que estos son los mismo que los requeridos a las viudas en el artículo 53 del Decreto Ley N.º 19990.
38. En autos (fojas 5) obra copia de la sentencia del Segundo Juzgado de Familia de Piura, que declara fundada la demanda que reconoce la unión de hecho entre doña Janet Rosas Domínguez y Frank Francisco Mendoza Chang.
39. Tomando en cuenta lo expuesto en los fundamentos precedentes, y al haberse acreditado la unión de hecho, en virtud del artículo 5 de la Constitución, del artículo 326 del Código Civil, así como del artículo 53 del Decreto Ley 19990, cuya interpretación es efectuada a la luz de la Constitución, le corresponde a la demandante la pensión de viudez.

Por estos fundamentos, el Tribunal Constitucional, con la autoridad que le confiere la Constitución Política del Perú

HA RESUELTO

Declarar **FUNDADA** la demanda, ordenándose a la ONP que, de acuerdo a la interpretación del artículo 53 del Decreto Ley 19990 realizada por este Colegiado, se abone la pensión de viudez a doña Janet Rosas Domínguez.

Publíquese y notifíquese.

SS.

LANDA ARROYO  
BEAUMONT CALLIRGOS  
ETO CRUZ

Lo que certifico:

Dr. Daniel Figallo Rivadeneyra  
SECRETARIO RELATOR (a)